4°
J. rom. m. 157

4° = Jur. can. mut 157

Ex gratiosa me JDS.

Zinß Scharmützel/

Das ist:

Ein gefährlicher/ doch

täglicher Stritt zwischen den Glaubi-
gern vnd Schuldtnern.

Ob man bey disen laidigen Kriegszeiten/ vnnd sowol fürpassierten/ als noch wehrenden

schwären Läuffen/ schuldig sey die Zinß zubezah-
len/ oder nit?

Extrahiert vnd herauß gezogen auß dem Lateinischen
Tractat: Bellum ciuile inter Creditores & Debi-
tores intituliert.

Deß

Edlen/ Vest/ vnnd hochgelehrten Herren/

Caspar Mantzen/ der Rechten Doctorn/ Fürstl.
Augsp. vnd Pfaltz Newb. Rath/ vnd auff der Churf.
hohen Schuel zu Ingolstatt Professorn.

Vnd in die Teutsche Sprach dem gemainen vngestu-
dierten Mann zum besten versetzt

Durch

Balthasar Langen der Rechten Licentiaten Fürstl.

Pfaltz Newburgischen Hoffraths
Aduocaten.

Gedruckt zu Augspurg durch Andreas Aperger/ im
verlegung Johannes Wehe/ Buchhändler daselbsten.

M. DC. XLV.

Bayerische
Staatsbibliothek
MÜNCHEN

Bayerische
Staatsbibliothek
München

SERENISSIMO PRINCIPI
AC DOMINO DOMINO

PHILIPPO WILHELMO

COMITI PALATINO RHENI;
BAVARIÆ, IVLIÆ, CLIVIÆ, MONTIVM
DVCI, VELDENTIÆ, SPONHEMII, MARCHIÆ,
Ravenſpurgæ, & Mœrſæ Comiti; Domino in
Rauenſtain:

DOMINO MEO CLEMENTISSIMO.

VIX aliud quodpiam argumentum, *Sereniſſime Princeps, Domine Clementiſſime*, moderno tempore in foro contentioſo agitari ſolet frequentius quàm de Cenſibus ac Penſionibus, ſuperioribus belli temporibus decurſis, dum rigidi Creditores cenſus ac Penſiones omnes, etiam iniquiſſimis quibusq́; temporibus ceſſos, implorato Iudicis officio, à debitoribus cenſitis extorquere nituntur: Hi verò ex cauſis,

quas varias perpeſſa belli (præteriti an præſentis dicam?) calamitas ſuggerit, ac ſubminiſtrat, eaſdem pendere renuunt, æquitatemq́; Prætori (ſecluſo juris rigore) magis ob oculos ponere, & exantlatis belli ærumnis cenſus excludere plenis velis contendunt. Quæ penſionum materia poſt deuaſtatas tot Regiones, Prouincias & Ciuitates, tanquam litium infinitarum ſemen hucusq́; etiam perſpicaciſſima ſæpè multorum ingenia defatigauit. Ad cuius commodiorem diremptionem Nobilis, Clariſſimus, & Conſultiſſimus Dominus Caſparus Manzius Iurium Doctor & in Electorali Ingolſtadienſium Vniuerſitate Profeſſor Ordinarius, & olim meus in ſtudijs juridicis moderator, indeq́; multis nominibus colendiſſimus, Tractatum quendam in duas diuiſum partes conſcripſit, cuius priorem *Præludium belli ciuilis*, poſteriorem *Conflictum primarium inter rigoroſos Creditores & calamitoſos Debitores* indigitavit. Quarum vtramq́; cum propter frequentiam caſuum quotidie de nouo emergentium voluerem ac reuoluerem, prætereaq́; vnâ ex parte non ignorarem huiuſmodi cenſuum difficultates apud omnia paſſim etiam inferiora tribunalia, & inter plebeios æq́; ac No-

biles

biles quotidie exurgere ac ventilari: ex altera verò multos Officialium, præsertim inferiorum, cùm in laudatissimo hoc Ducatu tum sparsim alijs in locis, qui nec Iura, nec linguam callerent Romanam (neq; enim omnia possumus omnes) reperiri scirem, non inanem collocaturus operam mihi videbar, si secundam præfati Tractatus partem, & Conflictum illum primarium, transumptis etiam & præmissis ex *Præludio* ijs, quæ ad hæc felicius intelligenda facere possunt, in vernaculam nostram, leui ac simplici stylo, pro bono publico transferrem, vt & prædictis Officialibus & Magistratibus in hâc materiâ quasi nouâ, & antehac à germanicis Authoribus, quos subinde inspicere consueuerunt, non multùm quod sciam, tractata ac diffusa, nouum aliquod affulgeret lumen, vt ita perpetuò ad suum Principem, vel eius Dicasterium recursu, quò aliàs secundùm Iustinianeam sanctionem *in L. f. §. 1. C. de Legib.* confugiendum est, supersedere possent: Id quod rogatu aliquorum cum bonâ præfati Domini Authoris veniâ horis succisiuis tandem perfeci.

Verum enimuero cum ab omni retro antiquitate apud litteratos solenne sit, *Serenißime*

Princeps Domine Clementiſſime, lucubrationes ſuas in libellis offerre viris Principibus, quorum auxilio & ope muniti caninos Zoilorum morſus, & inuidorum cauillationes demoliri poſſint. Ideò de ſolennibus nihil immutaturus mihi quoq́; de Patrono circumſpicere neceſſarium duxi. Neq́; verò magna circumſpectione opus erat, cunam exiguam hanc operam meam irem dedicatum. Nam cumprimis Ser.tas V.a in mentem ſimul & oculos venit. Cauſæ verò quæ me, vt tantâ fiduciâ AuguſtoNomini Veſtro hanc lucubrationem meam offerrem, mouerunt, duæ fuerunt potiſſimæ.

Prima eſt, Ser.tis V.æ in rem litterariam illiusq́; cultores,legumq́; inprimis diuinarum humanarumq́; ſectatores beneuolentia, ac propenſus animus, ac in ſummos perinde ac infimos vbiq́; decantata humanitas, quæ moleſtè ferret, quenquam â conſpectu Ser.tis V.æ timore auerti. In quo illa Auguſtum Cæſarem imitatur, qui libellum ipſi trepidanti manu offerentem interrogauit, num crederet ſe aſſem dare Elephanti? iniquo videlicet ferens animo, quod timeretur. Alteram præbuit, quodSereniſſimusGenitor,PrincepsacDomi-

nus

nus meus Clementissimus me inclyti Dicasterij huius Aulici aliquot jam ante annis Advocatum esse jusserit. Cuius Ser.tem vtpote in remotis gubernantem partibus, cùm eâ quâ par est, demississima animi submissione coram venerari non liceat, Ius autem nostrum Patrem & Filium pro vnâ eâdemq; reputet persona, ideò in subiectionis quoddam symbolum & testimonium, Ser.ti V.æ hoc quidquid est laboris mei, vnà mecum ipso offero & transcribo: ac tum demum vtilem me posuisse operam credam, cum propensam illam & vbiq; decantatam in omnes beneuolentiæ voluntatem mihi quoq; fauisse intellexero. Quod vt fiat Deum oro, & obtestor, qui Ser.tem V.am afflictæ Patriæ & Reipub. Christianæ vniuersæ æternum saluam & incolumem conseruet. Neoburgi ad Danubium. Pridie Annunciatæ Summæ Cœlitum Reginæ. Anno M. DC. XLV.

Serenitatis Vestræ

Subiectissimus ac Deuotissimus

BALTHASAR LANG. V. I. L.

APPROBATIO

Admodum Reuerendi Spectabilis Domini Facultatis Theologicæ Decani.

PRimarium hunc conflictum Belli Ciuilis inter rigorosos Creditores, & calamitosos Debitores, adornatum à Nobili & Clarissimo Domino GASPARO MANZIO I. V. Doctore, & Professore Ordinario, spectaui, legi, & vidi omnia eius in FIDE sana, in MORIBVS integra, in IVRE solida, atq; ad componendum huius temporis, MEVM & TVVM, omnium malorum Seminarium, cumprimis oportuna: quare publicam datura pacem, publicam merentur lucem.

Ita censeo

LEONARDVS BILDSTAIN
è Societate IESV, SS. Theol.
Professor, & pro tempore
Decanus.

Vorred deß Authoris

an den günstigen Leser.

NAch dem ich vor etlich Jahren ein vierfachen Tractat Patrocinium debitorum calamitate belli depauperatorum: Das ist: Schutz vnd Schirm aller deren / durch das laidige Kriegswesen verderbten Schuldnern intituliert / in den offnen Truck gegeben / vnnd so vil in erfahrung gebracht / daß solcher ins gemain bey denen / die sich von vnzimblichen Passionen nicht vbergehen lassen / sondern vnpartheyisch von den sachen vrthailen / werth vnd angenemb seye / hab ich auß eyfer der Gerechtigkeit / mein vnuorgreiflich gutachten / vber noch andere / der zeit im schwung gehende / vnd auß dem Kriegsvnwesen entsprungene zweiffentliche Rechtsfragen / guter mainung zueröffnen mich entschlossen. Dann wie die erfahrung jederweiln mit sich gebracht / vnd Iulius Cæsar der erste Römische Kayser in initio lib. 3.

belli ciuilis bezeugt/erregen sich gemainglich nach den offenen Kriegen vnd Feldzügen/andere Burgerliche Krieg/ Streitt vnd Vneinigkeiten/wañ die Soldaten abgeführt/ oder die Waffen gar nidergelegt/ alsdann so heben erst die Burger mit einander auff/ fallen jhnen selbst in die Haar/ ziehen einander für Gericht/ vnd gehet zwischen den Advocaten täglicher Scharmützel für: Gestalten sich solche auch heut zu Tag in allen Gerichten/ da man ein wenig von den Kriegspressuren ledig ist/ spüren vnd sehen lassen. Darumben ich mir fürgenommen/ einen Burgerlichen Krieg anzustellen/ vnd vnderschidliche kriegende Partheyen dem günstigen Leser auff den Schawplatz fürzuführen/ sie etlich Gäng vnd gefecht mit einander thun zulassen/alsdann mich zwischen jhnen einzulegen/ vnd wo müglich Frid zumachen/ vnd sie von einander zuschaiden.

Dieweiln aber der zeit der maiste vnnd fürnembste Streitt im gantzen Röm. Reich/zwischen hohen vnd nidern Standts Personen/ wegen deren/ bey disen Kriegsläuffen vertagten Zinsen sich erhebt/ vnd die Schuldner durchgehendts in der mainung begriffen/ es seyen die jenige/ deren

Güter verschine Jahr vber von Freund vnd Feind vberzogen/ vnd eintweder verhergt vnd verderbt/ oder aber gar zu grund gericht worden/ nit schuldig/ die gewohnlich Zinß zubezahlen/ vnd die sach so weit kommen/ daß jhrer vil die Glaubiger ledig-lich abweisen/ oder sich auff andere Reichsständ/ deren Exempel vnnd praxin beruefften/ oder auff einen allgemainen Reichsschluß provociern: Et-lich wenig aber/ wann sie auß mitleyden/ oder wegen vngestümme jhrer Glaubigern etwas be-zahlen/ darbey doch nit vermelden/ ob sie solches in abschlag der Zinsen/ oder deß Capitals auff-rechnen: Disem nach hab ich vor allen dingen dise Materi der Zinsen für mich genommen/ darvon zwey Bücher in Lateinischer Sprach geschriben/ vnd in dem ersten Theyl/ so ich præludium belli ciuilis, das ist/ den vorgang oder vorfechten deß Burgerlichen Kriegs genandt/ von den Zinsen ins gemain gehandlet/ darinnen die jenige Fra-gen/ welche je vnd allzeit im schwung gehn/ exami-niert vnnd erörtert: In dem andern Theyl aber mich auff die jenige gewendt/ welche bey disen lai-digen Kriegszeiten sonderlich disputiert/ vnd in zweiffel gezogen werden. Demnach aber etliche

Vngestudierte/vnd der Lateinischen Sprach Vnerfahrne gern auch einen Vnderricht gehabt hätten / vnd solchen der Edle vnd hochgelehrte Herr Balthasar Lang/ der Rechten Licentiat / Fürstl. Pfaltzgräfl. Newb. Hoffgerichts Advocat / ihnen zuerthailen sich gutwillig erbotten/ hab ich geschehen lassen / daß er gedachten meinen Tractatum de Censibus, in die Teutsche Sprach versetze/ vnd zwar in dem ersten Thail allein die jenige Fragen / oder ein stuck derselben verdolmetsche/ so zu erledigung vnnd erleutterung der jetzigen Strittigkeiten vonnöthen. Den andern Thail aber durchgehendts von Wort zu Wort verteutsche. Gleich wie ich nur nit zweifle/ es werde dise Arbeit nicht allein zu gemainem / sondern auch viler Priuat Nutzen geraichen: Also verhoffe ich/ es werde der günstige vnpartheyische Leser solche auch zum besten auff- vnd annemmen/ vnnd mir dardurch vrsach geben / auffs bäldest widerumb was anders an Tag zubringen / vnnd was ich in der Feder habe / in Truck zuuerfertigen.

Die Erste Frag.

Was vnder dem Na-

men der Zinsen verstanden werde? was dieselben eigentlich seyen? vnd von welchen allhie gehandlet werde?

DEr wie † offtermalen ein einziges Wort vil vnnd vnderschidliche sachen bedeuttet / vnnd anzaigt: Also geschicht es auch/ mit dem Wort der Zinsen/ daß solches vnderschidliche significationes vnnd außdeuttungen laidet. Dann † zugeschweigen/ daß es bey den Lateinern den Anschlag vnnd Schatzung eines jeden vermögens/ oder das vermögen selbsten/ æstimationem patrimonij & fortunarum, vel fortunas ipsas, *vide prælud. q. 1. n. 13. & seqq.* anzaigt/ so bedeuttet es bey vns † Teutschen erstlich die Obrigkeitliche Gefäll vnd Tribut/ wie Matthæi am 22. Cap. Christus der HErr gefragt worden/ ob man dem Kayser die Zinß geben derffe oder nit? *vide prælud. loc. cit. n. 18. & seqq.* 1. 2. 3.

Fürs ander † wirdt es auch zu zeiten genommen für die Gülten/ so man dem Grund-Herrn Jährlich raichet/ sonderlich an denen Orthen/ da man die emphyteuses oder Erbrecht/ Erbzinß Gütter neñet/ vide prælud. *d. q. 1. n. 22.* & Wehnerum *in observat. verb.* Zinßgulden. Besoldum *in Thesaur.* Zinß. 4.

Drittens † werden bey dem gemainen Mann auch die interesse vnder dem Namen der Zinsen verstanden/ ja so gar auch die vsuræ 5.

Wuecher/ als wann einer dem andern ein gewiſe Summam Gelts darleihet/ vnd darbey bedingt/ daß er jhm wegen deß anlehens Jährlich ein gewiſes Gelt / als 5. per cento darfür bezahle / Beſoldus *in theſauro pract. n.* Zinß *n.* 1. *in fin.*

6. Zum † vierdten/ iſt ein ſonderbarer contract, ſo man zu Latein cenſualem neñet/ in welchem einer dem andern ſein Gut oder Grund/ eintweder ſchenckt/ oder verkaufft/ oder in andere weg mit dem beding lediglich vberlaſſet/ vnd alle ſein Gerechtigkeit darauff cediert, daß er mir Jährlich einen Zinß / als zum Exempel/ etlich kr. oder fl. darauß oder darab bezahle/ de quo eſt textus *in c. conſtitutus, ext. de relig. domib. l. f. de rer. permut.* Vnd diſes pflegen die Gelehrten cenſum reſeruatiuum (quia prædium in alterum transfertur reſeruatâ ſibi aliquâ penſione) die Teutſche aber meines erachtens einen Grundzinß / ja auch wol zu Latein fundiarium cenſum zunennen/ de quo vide Frideric. Martin. *c.* 2. *n.* 18. *& c.* 7. *n.* 114. Layman *c.* 14. *n.* 8. Leſſium *dub.* 2. *n.* 4. Felicianum *lib.* 1. *c.* 4. *n.* 15. Menoch. *de præſumpt.* 63. *præſ.* 107. *n.* 4. Martin. *dup.* 381. *n.* 2. Aluar. Valaſcum *de jur. emphyt. q.* 32. *n.* 4. *& ſeqq. vſq. ad n.* 7. Menochium *lib.* 3. *præſumpt.* 107. *n.* 5. *&* 6. Couarruu. *var. reſol. l.* 3. *c.* 7. *n.* 1. *&* *c.* 10. *n.* 5. Nicol. Euerhard. *in loc. leg. loco ab emphyt. ad cenſ.* 31. *per. tal.* vbi notant, quomodo hic contractus ab emphyteutico differat. Vide notata *q.* 3. *prælud. n.* 8. *& ſeqq.*

7. Zum † fünfften iſt in allen Rechten erlaubter/ vnd aller Orthen gebräuchlicher Zinß/ den die Lateiner reditum annuum, cenſum conſtitutiuum, conſignatiuum, impoſititium, die Teutſchen aber bald ein Zinß/ bald ein Gülte/ den Brieff aber/ darein ſich einer zur bezahlung verobligiert/ ein Gültverſchreibung nennen. Vnd weiln die beſtimmung deß Zinß gemainglich in der form eines Kauffs geſchicht/ ſo wirdt diſer contract ins gemain ein Zinßkauff / vnd der Glaubiger der Kauffer/ der Schuldner aber der Zinßverkauffer genennt. De quo vide Zaſium *l.* 2. *Apoſt. deinde n.* 8. Couar. *loc. cit. c.* 7. *n.* 1. *in fin.* Valaſc. *loc. cit. n.* 8. Felicianum de ſolis *lib.* 1. *de cenſibus c.* 4. *n.* 8. Molinam *diſput.* 383. Leſſium *lib.* 2. *c.* 22. Fridericum Marrin *in tract. de cenſib. per tot.* Rodericum *de annuis redditibus.* Henricum

Cani-

Caniſium *de vſur. & cenſib. c.* 10. Layman *in Theol. mor. rub. de pact. & contr. c.* 18. Andream Gail. 2. *Obſ.* 7. Molinam *diſp. 383. n.* 1. & 2. Dann wie hernach auß dem formular diſer Zinßverſchreibung abzunemmen ſeyn wird/ ſo nimbt der Schuldner von dem Glaubiger ein Summam Gelts/ vnd verkaufft jhme hingegen ein Jährliche penſion oder Gült: nit anderſt/ als wann ein Pfründter oder Spittaler etlich hundert Gulden in das Spittal gibt/ vnd kaufft jhme darmit die Pfründt/ oder die tägliche Nahrung: Alſo nimbt einer 100. oder mehr Gulden/ vnd kaufft jhme ein Jährliche penſion oder Zinß von 5. oder mehr Gulden.

Diſer contract † iſt ſowol in Geiſtlichen/ als Weltlichen/ alten vnd newen Rechten/ vnd Reichs conſtitutionibus erlaubt/ vnd zugelaſſen/ per text. expreſſum *in c. Regiminis* 1. *& c. Regimini* 2. *in extrauag. commun.* Nouell. 160. & Nouell. 72. *vt hi qui obligatos ſe habere perhibent.* bull. Pij Quinti *anno* 1568. *edita.* conſtitut. Maximiliani Imp. *Auguſtæ anno* 1500. *ſub tit.* von wuecherlichen **Contracten.** §. Dieweil aber/ conſtit. Caroli V. *in reformat. polit. Aug.* 1530. *ſub. eod. tit. ff.* vnd nach dem/ *& Auguſtæ* 1548. *ſub eod. ff.* vnd nach dem vide quæ ſcripſi in prælud. *c.* 1. *n.* 40. *& ſeqq.* Hingegen aber die vſuræ in mutuo, oder in einem gemainen anlehen/ von denen hieoben n. 5. meldung geſchehen/ in den Rechten für vnbillich gehalten/ vnd darumben gäntzlich verbotten. *c. conſuluit.* 10. *ext. de vſur. Gail.* 2. *obſ.* 5. *Luitprabum* 20. *ex quib. cauſ. infam. irrog. VVeſenb. n.* 6. *ff. de vſur. vbi* 6. *rationes.* conſtit. Maximil. Imp. *Aug.* 1500. *ſub. tit.* von wuecherlichen Contracten. *ff.* Dieweil aber. 8.

Vnd wiewoln † der gemaine Mann ſchwärlich ein vnderſchid inter vſuras & cenſus vnder den Zinſen in einem anlehen/ vnd den Gülten faſſen kan/ ja auch wol etlich auß den Gelehrten zuſchaffen haben/ daß ſie darauß kommen/ vide notata in præludio *c.* 1. *n.* 40. *& ſeqq. item n.* 48. So ſollen ſie doch jhren Verſtand gefangen nemmen/ vnd hierinn nit allein den Geſatzgebern/ ſondern auch den Theologis, Schrifft vnd Rechtserfahrnen trawen vnnd glauben/ welche ins gemain diſen Zinßcontract billichen/ approbieren vnd guthaiſſen/ vnd ſchon vor etlich hundert Jahren gut gehaiſſen/ ja ſo gar in 9.

10. Concilijs approbiert haben / vt teſtatur Martinus † Pontifex de anno 1423. *in extrauag. regiminis 1. de empt.* Couar. *var. reſ. c. 7. l. 3. n. 2. ff. ſecunda ratio, & ff. quintò.* Caniſ. *de vſur. & cenſ. c. 10. n. 2. inf.* Felician. de ſolis *lib. 1. c. 7. & 2. n. ſexto. & n. poſtremò & n. 2. inf.* vbi ingentem numerum Doctorum allegat. Binsfeldius *c. in ciuitate ext. de vſur. dub. 2. in oct. concl. ff. octauo confirmat.* Aluar. Valaſc. *de jur. emphyt. q. 32. n. 8. & 9.* Gaſp. Roderic. *lib. 1. de ann. redit. q. 4. n. 16.* Leſſius *de I. & I. lib. 2. c. 22. n. 13.* Layman *c. 18. de pact. & cont. n. 3.* Eman. Sua. *in aphoriſm. confeſſ. u. vſura n. 4.* Gail. *2. obſ. 7. n. 5. & obſ. 91. n. 1.* Rationes autem quibus cenſus & contractus cenſualis defendi ſolet, & poteſt, vide in prælud. *q. 1. n. 50. & ſeqq.* & quomodo cenſus ab vſuris differant, ibidem *n. 61. & ſeq.*

11. Von † diſen Zinſen / Gülten vnd reditibus, vel cenſibus conſtitutiuis, & impoſititijs, will ich in gegenwärtigem Tractat fürnemblich handlen.

12. Was aber † darzu gehöre / daß ein Zinßkauff zu recht gültig vnd beſtändig ſeye / das hab ich *quæſt. 1. n. 88. & ſeqq.* angezaigt / alldahin ich mich geliebter kürtze halber will referiert vnd bezogen haben.

13. Dann † mein intention vnnd mainung allhie nicht iſt außzuführen / welche Zinß von rechtswegen billich / oder vnbillich / zulässig / oder vnzulässig ſeyen / ſondern vilmehr anzudeutten / ob die ſanfften / billiche vnd zulässige Zinß / bey diſen kümmerlichen vnd beſchwärlichen Zeiten / von dem Schuldner vnd Zinßverkauffer bezahlt / oder aber von dem Glaubiger vnd Zinßkauffer nachgelaſſen werden ſollen.

14. Dieweiln † aber nach vnderſchid der Zinſen vnderſchidliche concluſiones vnd Rechtsſchluß herauß kommen werden / ſo iſt notwendig zuwiſſen / auff wie vilerley weiß vnd manier diſe Zinßkäuff / oder Gülteverſchreibungen / pflegen auffgericht zuwerden / daruon ich in nachfolgender Frag etwelchen vnderricht geben will.

Die andere Frag.

Wie vilerley Arth vnd Sorten der Zinsen seyen? vnd mit was für Worten vnd beding ein jeder constituiert werde.

ES werden die Zinßkäuff vnd verschreibungen / auff vnderschidliche weiß vnd manier auffgerichtet / als † erstlich / daß sich bloß der Schuldner oder Verkauffer zue bezahlung der Jährlichen Zinsen verobligiert / vnd für sein Person verbindet / ohne bestimmung eines zinßbarn Grundstucks / oder Vnderpfandts / vnd dises nennen die Gelehrten censum merè personalem, ich aber will in forthin den personal Zinß nennen. 1.

Personalis † vocatur, quia personis imponitur, *Frideric. Martini c.* 2. *n.* 16. in quo sola persona est obligata ad pensionem præstandam, *Felicianus l.* 1. *c.* 4. *n.* 15. qui immediatè super persona, quæ seipsam ad pensionis solutionem obligat, constituitur, *Lessius l.* 2. *c.* 22. *dub.* 2. *n.* 7. qui fundatur super persona, obligante se ad annuam pensionem, sine ordine ad aliquam rem, ex qua pensio soluenda sit, *Laymann de pact. & contract. c.* 18. *n.* 2. An autem census personalis de jure valeat, vide in prælud. *q.* 2. *n.* 14. *& seqq.* 2.

Vnd † obwoln zu zeiten dem Kauffer oder Glaubiger / auch Bürgen gestellt werden / so ist vnd bleibt doch diser personal Zinß in seiner Arth vnd Natur / vnd ist Borgschafft kein solche qualitet, vmb welcher willen in vnserer vorhabenden Materi einiger Rechtschluß solte limitiert werden. 3.

Die andere † weiß in Zinßverschreibungen auffzurichten / ist dise: daß sich der Schuldner nit allein für sein Person verobligiere / vnd verschreibe / sonder vmb mehrer versicherung willen dem Glaubiger ein Vnderpfand einsetze / quando pro censu vltra personam est aliquid obligatum, non quidem tanquam res, in qua, & ex qua debeatur, sed tanquam hypotheca, ad assecurationem solutionis constituta & apposita, & hunc vocant censum hypothecâ subnixum, *vide Molinam disp.* 383. *n.* 4. *Frideric. Martini c.* 4. *n.* 53. *Laymann c.* 18. *n.* 13. 4.

Dann † gleich wie in andern Schuldverschreibungen / vmb mehrer sicherheit willen / Vnderpfandt begehrt vnd angenommen werden / *L. contrahitur 4. cum L. Seq. ff. de pign.* also auch in den Gült= oder Zinßverschreibungen. *Caniſ. de vſur. & cenſ. c. 11. fult. Couar. var. reſol. 3. c. 7. n. 6. ff. non obſtant.* Vnd bleibt dannoch der Zinß in seiner vorigen Arth / nemblich personalis, *Laymann. loc. cit. n. 2. Leſſius l. 2. c. 22. dub. 2. n. 7. & dub. 4. n. 17. & 22. idem dub. 13. n. 78.* vide prælud. *q. 2. n. 32. & ſeqq.*

6. Die dritte † weiß vnd manier einen Zinßkauff auffzurichten / ist diser / daß er auff ein gewises ding / als zum Exempel / auff ein Hauß / Wisen / Acker / Baum / oder Weingarten / auff ein gewises Ambt / Zoll / Zehendt / gewise Rennten vnd Einkommen der gestalten gelegt wirdt / daß er ab / von / oder auß denselben solle bezahlt werden / vnnd

7. disen nennen die Gelehrten censum † realem, quia rebus imponitur, *Frideric. Martini c. 2. n.* 16. quia fundatur super rebus, vna vel pluribus, ex quibus pensio soluenda sit, *Leſſius dub. 2. n. 6.* siue quia ita collocatus est in re aliqua, vt in illa, & ex illa debeatur census, resq; ipsa afficiatur, *Martini c.* 8. *n.* 191. *Molina diſp.* 383. *n.* 5. Vtrum autem non tantùm super re immobili, sed etiam mobili, & non tantùm super frugifera, sed etiam infrugifera, constitui possit, vide in prælud. *q.* 2. *n.* 37. *& ſeqq.*

8. Die vierdte † weiß einen Zinßkauff auffzurichten / ist dise / daß der Zinß auff alle deß Schuldners Haab vnd Gütern gelegt werde / de quo vide Lessium *lib. 2. c. 22. dub. 4. n.* 10. An autem talis census valeat, vide in præludio. *q.* 2. *n.* 53. *& ſeqq.*

9. Die fünffte Arth † der Zinsen ist dise / daß so wol die Person deß Schuldners / als auch zinßbare Stuck vnd Güter verhafftet werden / vnd dises nennen die Gelehrten censum mixtum, quando persona & res censui supposita simul obligantur, siue quando census super re & persona simul constituitur, *Felician. de ſolis c. 4. n.* 15. *Leſſ. dub. 2. n.* 2.

10. Vnd † diser vnderschid jetzt erzehlter fünfferley Zinsen / ist wol zumercken / weiln er zu vnserm Vorhaben hoch nothwendig ist / vnnd nach denselben alle responsa vnd concluſiones in folgenden Fragen müssen gerichtet werden.

Da man

Da man aber wissen will/ mit was Worten ein vnd anderer eingeführt werde/ gib ich kürtzlich diſe erleutterung.

Der perſonal † Zinß wird alsdann conſtituiert, wann einer 12.
ſimpliciter, ohne benambſung eines dings/ oder Guets/den Zinß verkaufft / ſprechendt: Ich verkauff dir einen Jährlichen Zinß / oder aber: ich bekenne/ daß ich von Dietzen 100. Gulden empfangen/ darfür ich jhme einen Jährlichen Zinß verkaufft/ vnd verſpriche ſelbigen jede vnd alle Jahr auff Martini vnfehlbarlich zubezahlen. Venditio † 12.
enim ex ſua natura non inducit aliam obligationem niſi perſonalem, D*d. ad L. fin. ff. f. ff. de cont. empt.* & in dubio interpretatio ita facienda eſt, vt quam minimùm obligetur debitor. *arg. t. ſemper* 34. *ff. de R. I.* Porro ſi quis promittat annua decem dare, contrahitur mera perſonalis obligatio, *Iac. Venentus de an. præſtat. p.* 1. *q.* 1. quare ergo non ſimiliter, ſi quis vendat annuum cenſum? *vide prælud. q.* 3. *n.* 40. *& ſeqq.* Obligatur enim perſona vendens cenſum quotannis dare & facere, h. e. annuas præſtationes ſoluere, *vide prælud. q.* 4. *n.* 10. *& ſeqq.* Quænam autem actio ex cenſu perſonali naſcatur declaraui in prælud. *q.* 4. *n.* 116. *cum ſeqq.*

Deßgleichen/ † wann der Zinßverkauffer ſchreibt oder ſagt: ich 13.
bekenne für mich/ alle meine Erben vnd Nachkommen/ daß ich käufflich verkaufft / ꝛc. So wird widerumb ein perſonal Zinß allein auffgerichtet: quia obligatio perſonalis hæredem ſequitur, realis non hæredem, ſed rei poſſeſſionem. *L. actionum* 25. *ff. de O. & A.*

Ja daß † noch mehr iſt: wann die Gültverſchreibung alſo lautet: 14.
Ich verkauffe dir 20. Gulden Jährlichen Zinſes / bey diſer meiner Zollſtatt/ oder auß diſem meinem Renntambt zubezahlen oder zuerheben: oder aber 20. Schaff Korn Gülten Jährlich zuraichen/ vnnd auß diſem meinem Hoff abzurichten / quia licet apponatur res vel prædium, tamen non obligandi, ſed ſolummodo demonſtrandi causâ nominatur, vt intelligatur, ex quo prædio penſio debeat percipi, Frideric. Mart. *c.* 8. *n.* 240. & non venditio ex prædio conſtituitur, ſed tantùm ſolutio ex illo promittitur. Wann † 15.
aber einer dem andern einen Jährlichen Zinß verkaufft/ vnd diſe oder dergleichen Wort hinzu thut: damit gedachter Zinßkauffer wegen diſes verkaufften Zinß deſto mehr vergnüegt / vnnd verſichert ſeye /

will ich jhme hiemit meinẽ Garten allhie vor dem obern Thor/zwischen N. vnd N. gelegen/ in Vnderpfandtsweiß verschriben haben/ꝛc. So ist es ein census personalis hypothecâ subnixus, quia ex vi verborum deprehenditur, venditorem siue debitorem census se principaliter quoad suam personam, & hortum tantum accessoriè obligare voluisse. Vide de effectu huius census plura in prælud. *q. 4. n. 26. & 27.*

16. † Hingegen wird ein census merè realis, oder real Zinß alsdann eingeführt/ wann die Zinßverschreibung also stylisiert ist/ daß darauß nit zuerzwingen/ oder abzunemmen/ samb hätte sich einer für sein Person verobligieren/ sondern allein sein Gut verhafften/ er aber weiter nit zu bezahlung der Zinsen verstrickt seyn wollen/ als so lang vnd vil er solch zinßbar Gut in Handen hat.

17. † Dann gleich wie einer/ der ein Hauß/ Garten/ oder ander Grundstuck an sich kaufft/darinn inligendes Gelt ist/ oder darauff ein Grundzinß ligt/ sich für sein Person nit/ sondern allein das Gut für obligiert erkennt/ dergestalten/ daß er als Inhaber deß Guts/ die Zinß zwar bezahlen will/ so lang er solches in seinem gewehr hat/ vnd besitzt. Da er es aber verhandlet/ oder durch Brunst/ Erdbidem/ oder in andere weg verlieret/ alsdann will er vmb die Zinß nit mehr

18. gehalten seyn: Also † kan auch wol geschehen/ daß einer anfänglich den Zinß allein auff sein Guet lege/ vnd dasselbig mit der pension beschwäre/ sein Person aber lediglich nit verbinde. Als zum Exempel:

19. Wann † einer zur zeit deß auffgerichten contracts außtruckenlich bedingt/ daß er nit anderst vnd weiter/ oder länger wolle gehalten/ oder verobligiert seyn/ als allein wegen eines dem Zinß vnderworffnen/vnd zinßbarn Guets: so lang er nemblich solches inhabe vnd besitze. Couarruu. *var. resol. lib. 4. c. 7. n. 5. u. quartò.*

20. Eben ein † solche mainung hat es meines darfür haltens/ wann einer bey auffrichtung eines Zinß sich solcher Worten gebraucht/ die zwar das Guet afficieren, die Person aber nicht verbinden/ als zum Exempel: Wann einer also sagt/ ich lege meinem Garten 20. Gulden Jährlichen Zinses auff/ dem Conzen vnd seinen Nachkömblingen/ jedes Jahs richtig zubezahlen/ oder ich vberbinde meinem Acker ein Jährliche Gült/ von 4. Metzen Korn/ dem Kloster S. Vlrich abzurichten:

richten: oder zu Latein also: Impono domui meæ censum 5. florenorum annuorum: assigno, vel constituo Titio super agro meo pensionem trium vel quatuor modiorum.

In disem † vnd dergleichen fällen wirdt dem Guet vnd Grund 21.
zwar ein beschwerd/ vnd also zureden ein obligation, so die Herren Theologi, obligationem realem, die Rechtsgelehrten / jus in re, vel jus reale nennen/ auffgelegt/ die Person aber dessen/ der den Zinß bestimbt/ vnd constituiert, wirdt dardurch nit verobligiert/ꝛc. quia vi verborum nulla obligatio personalis inducitur, jus tamen in re constituitur. Quale † autem sit illud jus an tantum hypothe- 22.
ca, an seruitus, vel quid aliud, ostendi in præludio *q.* 4. vbi post refutatas aliorum opiniones *n.* 90. concluſi, esse proprium & peculiare jus, quod liceat jus censuale, vel jus censiticum appellare. Qualis actio ex censu merè reali detur, vide in prælud. *q.* 4. *n.* 124.

Ein census † mixtus, oder vermischter Zinß ist der jenige / bey 23.
dessen auffrichtung sowol die Person deß Zinßverkauffers/ vnd seiner Erben/ als auch ein oder mehr gewise Grundstuck/ oder auch all deß Schuldners Hab vnd Guet/ Rennten vnd Einkommen verobligiert werden. *vide prælud. q.* 3. *n.* 66. *& seqq.*

Als † zum Exempel/ wann in dem Schuldbrieff also stehet/ 24.
ich Diez bekeñe/ daß ich käufflich verkaufft dem Contzen/ allen seinen Erben vnd Nachkommen 10. Gulden/ Jährliches vnd ewiges Zinß/ von vnd auß meinem Garten/ꝛc. vmb 200. Gulden / die er mir heut dato zu meinen sichern Handen vnd Gewalt vberliffert/ꝛc. Oder Latei-
nisch also: Vendo † tibi censum ex prædijs meis, vel vendo tibi 25.
censum in agro, vel super domo mea: in his & similibus casibus haud dubiè ex vi verborũ afficitur, &, vt ita loquar, obligatur res ipsa, seu prædium, ex quo pensio debetur, *vide dict. q.* 4. *præludij*, & simul etiam persona ad añuam pensionem præstandam obligatur, *vide Felician. de solis n.* 1. *c.* 8. *de cens. n. f. Molinam disp.* 383. *Fridericum Martini c.* 8. *n.* 195. *& c. vlt. n.* 49. *vide prælud. q.* 4. *n.* 102. *& n.* 111. quia † venditio ex sua natura personam venditoris ob- 26.
ligat, vide quæ scripsi in præludio *q.* 3. *n.* 55. *& seqq. vbi n.* 49. *& seqq.* indicaui, † idem esse, si quis dicat: vendo tibi censum de 27.
fundo meo, & ex fundo meo, nam & hic realis & personalis

census existimandus est, *Aluar. Valasc. de jur. emphyt. q. 32. n. 17.*

28. Et in genere † toties jus reale constituitur, quoties quis vendit censum & reditum, & prædia non tantùm demonstrationis, sed obligationis causâ assignat, arg. *L. fin. ff. f. ff. de contrah. empt. vbi Dd.* quia vi venditionis obligatio personalis, vi assignationis prædij jus reale inducitur, *vide prælud. q. 4. n.* 104.

29. Quamuis † autem in scholis subtiliter disputari posset, an hinc, quando imponitur census prædio, vel super prædio assignatur, statim jus in re, sine vlla alia quasi traditione, constituatur sicut in pignore, an verò obligatio personalis ad constituendum censum inducatur, sicuti hinc, quando seruitus ex prædio venditur, vel promittitur: tamen quia pragmaticis, non speculantibus scribo, has subtilitates omitto, & ad scholas remitto. *vide quæst. 4. prælud. præsertim n. 35. 82. n. 93. 126.*

30. Hiebey † aber soll ich vnerinnert nicht lassen / daß bißweiln ein census mixtus wol könde in personalem tantùm, vel realem tantùm verkehrt werden / als zum Exempel / wann einer anfänglich auß seinem Grund einen Zinß verkaufft / vnd hernach derselbig Grund in eines frembden Hand kommet / alsdann so ist derselbig Verkauffer für sich vnd seine Erben dannoch schuldig die Zinß zubezahlen / *Couarr. l. 3. c. 7. Molina disp. 383. n.* 11. *vide prælud. q. 4. n.* 102. auch der Inhaber zu bezahlung deß Zinß / wegen deß Grunds selbsten / vnnd so lang er denselben inhat / vnnd besitz / verbunden / quia res cum suo onere transijt, für sein Person aber ohne vorgehende recognition nit verobligieret. vide notata *inf. q. 5. n. f.*

31. Dise Frag aber / ob † der Glaubiger oder Zinßkauffer / nachdem der Schuldner oder Verkauffer das zinßbare Guet verhandlet / den Inhaber desselben vmb den Zinß ankommen könde / hab ich beantwor-

32. tet in præludio *q.* 5. Vnd wann die zinßbare † Stuck in mehr Händ kommen / ob ein jeder Inhaber vmb die völlige Zinß / oder aber nur

33. pro rata angefordert werden möge. *quæst.* 6. Item † ob nichts desto weniger der Zinßverkauffer / nach verenderung solcher Grundstucken

34. die Zinß bezahlen müsse *q.* 7. Ob der † Zinßverkauffer / vor dem Inhaber deß zinßbarn Guets vmb die Zinß müsse angefochten werden. *q.*

35. 8. Ob sich † einer durch hindan- oder vberlassung deß Zinßbarn Güetern von der bezahlung der Zinsen befreyen möge? *q.* 9. Ob

Ob † der Zinßkauffer oder Glaubiger / den Verkauffer oder Schuldner / oder auch den Inhaber der zinßbarn Güetern / zu abtrettung derselben anhalten könde. *q.* 10. 36.

Vnd † so vil von den personal, real vnd vermischten Zinsen / dise alle werden zu zeiten durch vnderschidliche pacta vnd beding alteriert, also widerumb in etwas vnderschiden. 37.

Dann bißweilen † kommen die contrahenten mit einander vber ein / daß der Zinß an Früchten / sonsten aber / vnd zwar gemainiglich an vnd mit Gelt bezahlt werde / primum fructuarium, alterum pecuniarium vocant, de quibus vide Frid. Martini. *c.* 4. *n.* 104. *cum seq.* Valasc. *de jur. emphyt. q.* 32. *n.* 8. Felician. *c.* 4. *n.* 15. vide notata in prælud. *q.* 3. *n.* 23. *& seqq. & q.* 2. *n.* 10. *f. & seqq.* vbi aliquid de validitate eius dixi. 38.

Zu zeiten wirdt † ein gewise Anzahl der Früchten / als nemblich ein oder mehr Schaff Korn / bißweiln aber ein vngewises / als nemblich der dritte oder vierdte theyl der Früchten bedingt / priorē certum, hunc incertum censum vocant, *Less. l.* 2. *c.* 22. *n.* 10. *vide prælud. q.* 3. *n.* 26. 39.

Vnd † solches je zuweilen auff ewig / ein andermal aber auff ein gewise bestimbte Zeit / als auff 10. 20. oder mehr Jahr / oder auff ein vngewise / als auff deß Kauffers oder Verkauffers Leibs lebenlang / *Lessius loc. cit. u.* 11. *idem dub.* 6. *in pr. Martim c.* 2. *n.* 13. *&* 15. illum perpetuum, hunc temporalem vocant. *vide prælud. q.* 3. *n.* 28. *& seqq. & q.* 2. *n.* 96. *& seqq. præsertim n.* 108. *& seqq.* 40.

Dannenhero † rühret noch ein anderer Vnderschid der Zinsen / daß etliche vnablößlich / oder vnauffkündtlich / andere aber ex parte deß Schuldners ablößlich / oder an Seiten deß Glaubigers auffkündtlich seyn: alij redimibiles, alij irredimibiles vocantur, *vide prælud. q.* 3. *n.* 35. 41.

Das jenige † beding / daß der Schuldner oder Zinßverkauffer sich mit widerlegung deß Kauffschillings / von der Zinßraichung ledig machen / vñ das Capital ablösen könde / wird von meniglich für billich gehalten / vide constitutionem Maximiliani sub tit. von wuecherlichen Contracten in comitijs Augustanis 1500. Caroli V. anno 1548. Rudolphi II. anno 1577. Martini V. & Calixti I-II. Pontificum in extrauag. Canisium, Felicianum, Couarruuiam, Lessium, Laymann à me allegatos in prælud. *q.* 2. *n.* 62. *& seqq.* 42.

Vnd

Vnd ist in den ChurBayrischen Landtrechten *tit. 7. art. 1. in fin.* auß-truckenlich versehen/ daß wann ein Kauff vmb ein Jährliche Gült/ welche auß einem Grundstuck verschriben/ beschehen/ so habe der Jnhaber solches Stucks jederzeit Macht/ solch Gült abzulösen/ es seye die ablösung bedingt / oder nit bedingt/ oder die Jährliche Gült an ein
43. Geistlich / oder Weltlich Orth verschriben. Es wäre † dann auß-truckenlich gehandlet/ vnd bedingt worden/ daß die Gült ewiglich auff dem Grundstuck verbleiben / vnnd von keinem Jnhaber zu keiner zeit mehr abgelößt werden solle/ bey solchem beding soll es alsdann verbleiben/ quâ constitutione Bauarica definita est illa D d. controuersia: an valeat pactum, ne venditor censum omninò redimat, de quo vide quid scripserim in prælud. *q.* 2. *n.* 72. vbi plures alias qualitates, censibus ex parte venditoris redimibilibus, adijci solitas enarraui, *n.* 67. *& seqq.*

44. Ob aber † der Zinßkauff ex parte deß Kauffers / oder in effectu deß Glaubigers auffkündtlich seye / ist bey den Gelehrten ein grosser zweiffel/ weiln Kayser Carl der fünfft in seiner constitution de anno 1548. rub. von wuecherlichen Contracten außtruckenlich geordnet: daß die Loßkündigung der Gultverschreibung auff Widerkauff / wie Widerkauffs recht ist/ bey dem Verkauffer / vnd nicht dem Kauffer stehn solle. Wie dann auch die extrauagantes Martini V. & Calixti III. dahin lautten: *vide Caniſ. c.* 11. *de vſur. & cenſib. f.* 214. *in notis ad Carol. Leſſium l.* 2. *c.* 22. *dub.* 12. *u.* 75. *& n.* 94. *Gail.* 2. *obſ.* 7 *n.* 14. *Felician. l.* 1. *c.* 7. *n.* 15.

45. Nichts † desto weniger wirdt fast durchgehendts dergleichen abkündigung practiciert, vnd von vilen fürnemmen Rechtsgelehrten gut gesprochen. *Leſſ. dub.* 10. *n.* 56. *& n.* 58. *ff. ad alterum Couar. var. reſol. l.* 3. *c.* 9. *n.* 2. *in f. & n.* 3. *Felician. loc. cit. n.* 15. *Laynman. c.* 18. *de pact. & cont. n.* 5.

46. In gleichem † wirdt gezweiffelt/ ob die beederseits ablößliche Zinß zu passieren/ oder nit/ weiln Kayser Carl in dem Reichsabschid de anno 1548. solche für wuecherisch erkläret/ darumben auch etliche Theologi selbige nit zulassen wollen/ vide Eman. Sua. *in aphoriſm. u. cenſus n.* 9. Von andern aber / als Laynmanno *c.* 18. *n.* 5. Leſſio. *l.* 2. *c.* 22. *dub.* 10. *n.* 59. & 60. werden sie verthädigt. *vide præind.*

q. 2. n. 89. & seqq. An disem ist † weniger zuzweiflen/ daß die Zinß an beeden/ so wol deß Kauffers als Verkauffers / Glaubigers als Schuldners Seiten könden auff ewig der gestalten bestimbt werden/ daß weder einem noch andern Theyl erlaubt/ solche auffzukünden/ *vide Felician. lib. 1. c. 7. n. 4. de cens.* 47.

Noch etliche † andere beding pflegen dem Zinßkauff bißweiln beygelegt zuwerden / als nemblich / daß der Schuldner dannoch verobligiert verbleibe / wann schon das zinßbare Guet zu grund gehe / de cuius validitate *vide prælud. q. 2. n. 100. cum seq. & q. 3. n. 61. & inf. q. 5. n. 25.* Wann der Schuldner mit bezahlung der Zinsen nit einhalte/ dem Glaubiger das zinßbare Guet haimfalle / quod an valeat, *vide d. q. 2. n. 116.* oder aber das Capital auffgekündt seyn solle/ *ibid. n. 119.* Welche pacta vnd beding aber/ weiln sie zu vnserm vorhaben nit sonders vil taugen/ will ich diß Orths mit mehrerem nit außführen/ sondern gleich ad propositum schreitten / wann etliche Formular der Zinßverschreibungen/ vmb mehrer erleutterung willen diser vorgehender vnd nachfolgender Fragen beygebracht worden sein. 48.

Die dritte Frag.

Welches die rechte / vnnd der Gerechtigkeit gemässe Formular der Geltverschreibungen seyen?

DArmit † der vngestudierte Mann wissen möge/ welche Formen der Zinß oder Gültverschreibungen also bewandt seyen/ damit jhme weder in einforderung der Zinsen/ noch in concursu creditorum bey den Gant-Processen eintweder ein controuers erweckt/ oder aber eine oder die ander lediglich verworfen/ oder auffs wenigst er mit den Zinsen nit villeicht in den Prioritet vrtheln / weit hinder sich vnd zurugk gesetzt werde/ will ich ein vnd ander/ so wol passierliche/ als vnpassierliche Form herbey setzen. 1.

I.

Form einer jmmerwehrenden vnd vnablößlichen Zinßverschreibung.

2. ICh N. † bekenn für mich/ all mein Erben vnd Nachkomen/ mit disem offnen Brieff/ daß ich käufflich verkaufft/ vnd als bestes vnd beständigs Kauffsrecht ist/ zukauffen geben hab dem N. allen seinen Erben vnd Nachkommen/ zehen Gülden Reinisch/ in Münz/ den Gulden zu 60 Kr. gerechnet/ Jährlichs vnd
3. ewigs Zinß von † vnd auß meinem Schloß/ oder Wisen/ Acker/ Gärten/ Weinberg/ Hoff/ oder auß allen meinen Haab vnd Gütern/ so ich warhafftig hab/ auch auß dero Einkommen vnd Gefällen/ so den Zinß wol ertragen mögen/ vmb zweyhundert Gulden Reinisch in Münz/ den Gulden zu 60. Kr. gerait/ Die mir dann N. an heut dato/ zu meinen sichern Händen/ vnd gewaltsam vberlifert/ vnnd wie
4. recht bezahlt hat. Gered † vnd versprich ich obgenanntem N. desselben Erben vnnd Nachkommen/ oder allen rechtmässigen Inhabern diß Brieffs/ gedachte 10. fl. Jährliches Zinßgelts/ jedes Jahr allwegen auff S. N. Tag/ oder vngefährlich 14. Tag/ vor oder nach/ gegen gebührlicher Quittung ohn allen seinen Schaden/ wie auch ohn einigen Abgang gut zumachen/ zubezahlen vnd zuentrichten/ auch mit ehester Zinßraichung auff N. so man der wenigern Zahl/ im N. Jahr
5. zehlen wird/ anzufahen/ Wo † aber solches Zinßgelt genandtem N. oder seinen Erben vnd Nachkommen dermassen wie obstehet/ nicht erfolgte/ oder wider seinen willen verzogen/ oder darinn verhindert wurde (a) alsdann soll er oder seine Erben vnd Nachkommen/ vollkomne Macht vnd Gewalt haben/ solche außständige Gült/ sambt dem Schaden (wo einiger angewendt worden wäre) zubekommen/ vnd sich habhafft zumachen auß obbemeltem meinem Schloß/ Hauß oder Hoff/ vnd allen desselbigen zugehörigen Gütern vnnd Gefällen/ die † ich jhme hiemit verschriben haben will/ sich darumb ohn alle Rechtfertigung zu vnderstehen/ einzuziehen/ vnnd so lang jnnen zuhaben/ biß er seine Erben vnd Nachkommen solches Zinßgelts/ vnd aller derowegen erlittnen Schäden völliglich entricht vnd bezahlt ist/

NB. Die 2. Clausuln a. b. mögen nach wolgefallen der Contrahenten limitiert/ gemiltert oder auch gar außgelassen werden.

6.

oder

oder seyen/ darinnen † oder darwider von mir meinen Erben vnnd 7.
Nachkommen/jhme oder desselben Erben vnd Nachkommen kein Wi-
derstand oder verhinderung zugefügt/ noch andern von meinetwegen
zuthun gestattet werden (b) Es soll † mich auch wider solches alles / 8.
vnd jedes durchauß nit / wie das Namen haben möcht/ behelffen/ für-
tragen noch beschönen/ auch ich mich deß keins wegs gebrauchen/ son-
dern will alles vnd jedes in disem Brieff geschriben/ bey meinen wah-
ren Worten/trewlich vnd auffrecht halten/vollziehen/ vnd dem genug
thun/ Wer † auch disen Brieff mit deß Kauffers vnd desselben Nach- 9.
kommen wissen vnd gutem Willen/ rechtmässiger weise innhaben vnd
fürbringen wurde/ dem oder denselben bin ich ebenmässig alles verbun-
den/ so diser Brieff vermag vnd außweißt / nicht weniger als dem
Kauffer selbst. Vnd ist diß alles in bester Form vnnd Mainung von
vns beschehen/ als es jmmer nach Geistlich- vnd Weltlichen Rechten
beschehen kan vnd mag. Zu Vrkundt/ꝛc.

II.

Form einer ablößlichen Zinßverschreibung / da doch die Ablösung vnd Auffkündung beym Verkauffer allein stehen soll.

ICh N. † bekenn für mich/ all mein Erben vnd Nachkommen/ 10.
mit disem offnen Brieff/ daß ich kaufflich verkaufft/ vnd als
bestes vnd beständigs Kauffsrecht ist/zukauffen geben hab dem
N. allen seinen Erben vnd Nachkommen/ 10. fl. Reinisch in
Müntz / den Gulden zu 60. Kr. gerechnet / Jährlichs vnnd ewigs
Zinß von † vnd auß meinem Schloß/Acker/Wisen/Weinperg/Hauß 11.
oder Hoff/vnd dessen Einkomen vnd Gefällen / vmb 200. fl. Reinisch
in Müntz/ den Gulden auch zu 60. Kr. gerait / die mir dann N. an
heut dato zu meinen sichern Händen vnd gewaltsam vberlifert / vnd
wie recht bezahlt hat. Gered † vnd versprich obgenandtem N. dessel-
ben Erben vnd Nachkommen / auch allen rechtmässigen Innhabern 12.
diß Briefs / gedachte 10. Gulden Jährlichs Zinßgelts/ jedes Jahr
allwegen auff Sanct N. Tag / oder vngefährlich vierzehen Tag-/
vor oder nach / gegen gebührlicher Quittung / ohne allen seinen

Schaden/ vnd ohn einigen Abgang/ gut zumachen/ zubezahlen vnnd
13 zuentrichten/ auch mit chester Zinßraichung auff S. N. so man der wenigern Zahl im N. Jahr zehlen wird / anzufahen. Wo † aber solches Zinßgelt genannten N. oder seinen Erben vand Nachkommen / dermassen wie obstehet/ nit erfolgte/oder wider seinen willen verzogen / oder darinnen verhindert wurde (a) alsdann soll er oder seine Erben vnd Nachkommen / vollkomne Macht vnnd Gewalt haben / solche außstehende Gült sambt dem Schaden (wo einiger angewendt worden wäre) zubekommen/ vnd sich † haabhafft zumachen / auff obbemeltem meinem Schloß/ Hauß oder Hoff/ vnd allen denselbigen zugehörigen Güetern vnd Gefällen / die ich jhme hiemit verschriben haben will/ sich darumb ohn alle Rechtfertigung zu vnderstehen/einzuziehen/ vnnd so lang innen zuhaben/ biß er/ seine Erben vnd Nachkommen / solches Zinßgelts entricht vnd bezahlt ist/oder seyen. Darinn oder darwider von mir/ meinen Erben vnnd Nachkommen kein widerstand oder verhinderung zugefügt / noch andern von meinet wegen zuthun gestattet werden (b) Es † solle mich auch wider solches alles vnd jedes durchauß nicht wie das Namen haben möcht/behelffen/ fürtragen noch beschönen / auch ich mich deß keines gebrauchen / sondern will alles vnd jedes in disem Brieff geschriben/ bey meinen wahren Worten/ trewlich vnd auffrecht halten/ vollziehen / vnd dem gnug thun.

NB. Die 2. Clausulen a. (14. b. mögen nach willen der Contrahenten limitiert oder gantz außgelassen werden.

15.

Wer † auch disen Brieff mit deß Kauffers/ vnd desselben Nachkom-
16. men wissen vnd gutem Willen innhat vnd fürbringt/ der oder dieselben haben alle recht/ wir seyn auch demselben alles verbunden / so diser Brieff vermag vnd außweißt/nit weniger als dem Kauffer selbst. Je-
17. doch † hab ich mir / meinen Erben vnnd nachkommenden Jnhabern deß Schloß / Hauß oder Hoffs N. in disem Verkauff außtrucklich vorbehalten / welches Jahrs / oder zu was zeiten künfftig mein oder meiner Erben vnd Nachkommen gelegenheit nimmer seyn wolte/ bemelte 10. fl. von vnd auß meinem Schloß zu N. vnd desselben Gefällen/ obgeschribner gestalt zubezahlen/ sondern dieselbigen abzulösen/ solle ich/ vnd meine Erben vnd Nachkommen / den Widerkauff vnnd ablösung jederzeit ein halb Jahr vor der Zinßzeit zuwissen machen/ vñ darauff folgendts zu obgemeltem Tag / oder vngefährlich vierzehen Tag vor oder nach/dieselbig ablösung vnd Widerkauff mit beraiter bezahlung

zahlung der obbemelten 200. Gulden Hauptsumma/ sambt allen verfallnen vnd außständigen Zinsen / gegen heraußgebung diser meiner Verschreibung vnd gebührlicher Quittung/ ohn allen seinen Schaden thun/ vnd er N. solcher Lösung ohne Widerred statt geben / vnnd sich derselben mit nichten verwidern: Vnd ist diß alles in bester Form vnd Mainung von vns beschehen / als es immer nach Geist- vnnd Weltlichen Rechten / beschehen kan oder mag. Zu Vrkundt/ꝛc.

NOTA.

18. Diſe † vorgehende zwo erſte Formular der Zinßverſchreibungen / mögen auch gebraucht werden / da einer ein Summa Gelts vnablößlich auff ewig leyhen oder entlehnen / oder aber / da die ablösung allein durch den Entlehner beſchehen vnnd vorbehalten werden wolte.

III.

Form einer ablößlichen Zinßverſchreibung/ da die auffkündigung/ ſowol bey dem Kauffer/ als bey dem Verkauffer ſtehet.

19. Jch † N. bekenn für mich/ all mein Erben vnd Nachkommen/ mit diſem offnen Brieff/ daß ich käufflich verkaufft / vnd als beſtes vnd beſtändigs Kauffsrecht iſt/ zukauffen geben hab dem N. vnd allen ſeinen Erben vnd Nachkommen/ 20. Gülden Reiniſch/ in Müntz/ den Gulden zu 60. Kreutzer gerechnet / Jährlich vnd ewigs Zinß/ von † vnd auß meinem Schloß/ Acker/ Wiſen/ Weingart/ Hauß oder Hoff/ vnd deſſen Einkommen/ Nutzungen vnd Gefällen/ ſo den Zinß wol ertragen mögen/ vmb vier hundert Gulden Reiniſch in Müntz/ den Gulden auch zu 60. Kreutzer gerait. Die mir

20.

dann N. an heut dato/ zu meinen sichern Händen/ vñ gewaltsam vber=
21. lifert/ vnd wie recht bezahlt hat. Gerede † vnd versprich obgenandtem N. desselben Erben vnd Nachkommen/ auch all rechtmässigen Inhabern diß Brieffs/ gedachte 20. fl. Jährliches Zinßgelts/ jedes Jahr allwegen auff S. N. Tag/ oder vngefährlich 14. Tag vor oder nach/ gegen gebührlicher Quittung ohne allen seinen Schaden/ vnd einigen abgang gut zumachen/ zubezahlen vnd zuentrichten / auch mit ehester Zinßraichung auff S. N. Tag/ so man der wenigern Zahl im N. Jahr
22. zehlen wird/ anzufahen. Wo † aber solches Zinßgelt genandtem N. oder seinen Erben vnd Nachkommen dermassen wie obstehet/ nicht erfolgte / oder wider seinen Willen verzogen / oder darinn verhindert wurde/ (a) alsdann soll er oder seine Erben vnd Nachkommen/ vollkomne Macht vnd Gewalt haben / solche außständige Gült / sambt dem Schaden (wo einiger billich angewendt worden wäre) zubekommen / vnd sich habhafft zumachen auff bemeltem meinem Schloß / Hauß/ oder Hoff/ vnd allen desselbigen zugehörigen Gütern vnd Gefällen / die ich jhme hiemit verschriben haben will/ sich darumb ohn alle Rechtfertigung zu vnderstehen/ einzuziehen/ vnd so lang innen zuhaben/ biß er/ seine Erben vnd Nachkommen solches Zinßgelts/ vnnd aller derowegen erlittnen Schaden völliglich entricht vnnd bezalt ist/ oder seyen/ darinnen oder darwider † von mir / meinen Erben vnnd Nachkommen/ jhme oder desselben Erben vnd Nachkommen kein widerstandt oder verhinderung zugefügt/ noch andern von meinetwegen zuthun gestattet werden/ (b) Es soll † mich auch wider solches alles vnd jedes durchauß nicht/ wie daß Namen haben möcht / behelffen / fürtragen noch beschönen/ auch ich mich deß keins wegs gebrauchen / sondern will alles vnnd jedes in disem Brieff geschriben/ bey meinen wahren Worten/ trewlich vnd auffrecht halten/ vollziehen/ vnnd dem
25. genug thun/ Wer † auch disen Brieff mit deß Kauffers vnd desselben Nachkommen Wissen vñ guten Willen inhat vnd fürbringt/ der oder dieselben haben alle recht/ wir seyn auch denselben alles verbunden/ so diser Brieff vermag vñ außweist/ nit weniger/ als dem Kauffer selbst.
26. Jedoch † hab ich mir / meinen Erben vnnd nachkommenden Inhabern deß Schloß vnd Hoffs N. in disem Verkauff außtruckenlich vorb[illegible]elches Jahrs/ oder zu was Zeiten künfftig mein / oder

NB. Die 2. Clausulen a. b. mögen nach wolgefallen der Contrahenten limitiert/ gemiltert/ oder auch gar außgelassen werden.

meiner

meiner Erben vnd Nachkommen gelegenheit nimmer seyn wolte/ bemelte 20. fl. von vnd auß meinem Schloß zu N. vnd desselben Gefällen/ obgeschribner gestalt zubezahlen/sondern dieselb abzulösen/solle ich/ meine Erben vnd Nachkomen den Widerkauff vnd Ablösung jederzeit ein halb Jahr vor der Zinßzeit zuwissen machen/ vnd darauff folgents zu obgemeltem Tag/oder vngefährlich 14. Tag vor oder nach/dieselbig ablösung vñ Widerkauff/mit beraiter bezalung der obgemelten 400. fl. Kauffsumma/ sambt allen verfallnen vnd außständigen Zinsen/gegen heraußgebung diser meiner Verschreibung vnnd gebührlicher Quittung/ ohn allen seinen Schaden/ thun/ auch er N. solcher Lösung ohn Widerred statt geben/ vnnd sich derselben mit nichten verwidern solle. Darzegen † hab ich jhme/ seinen Nachkommen vnnd Erben/ 27.
gleicherweiß zugelassen/ solchen Kauff der 20. Gulden Jährlichen Zinß vber kurtz oder lang/ wann jhme/ seinen Erben vnnd Innhabern dises Brieffs/ solches gelegen oder gefällig seyn würde/ wider auffzukünden/ auff welchen Fall ich/ meine Erben vnd nachkommende Inhaber dises Schloß oder Hoffs N. alsdann schuldig seyn sollen/ solcher auffkündigung jederzeit/ jedoch daß die ebenmässig ein halb Jahr vor der Zinßzeit beschehe/ ohn Widerred statt zuthun/ vnnd jhme N. seinen Erben vnd Nachkommen/ die Kauffsumma sambt allen außständigen Zinsen vnd Gülten wider zuzustellen. Im † fall aber ich/ 28.
meine Erben vnd nachkommende Innhaber deß Schloß vnnd Hoffs N. deren säumig seyn wurden/ er sich derselbigen bey offtgedachtem Schloß vnd Hoff N. vnd allen desselben Zugehörungen/ welche jhm darumb außtruckenlich verpfendt vnnd hypotheciert seyn sollen/ mit oder ohne Hülff der Obrigkeit bezahlt vnd habhafft zumachen/ vollen Gewalt vnd Macht haben soll. Vnd ist diß alles in bester Form vnd Mainung an vns geschehen/ als es immer recht vnd wol beschehen kan vnd mag. Zu Vrkundt/ꝛc.

✠

IV.

Form einer nach verfliessung etlicher Jahren ablößlichen Zinßverschreibung.

29. WIr † Burgermaister vnd Rath/ vnd alle Burger gemainlich der Statt N. bekennen / vnnd thun kundt allermenigliche/ für vns/ vnd alle vnsere Nachkomen offentlich / mit disem Brieff/ allen denen/ die jhn ansehen/ lesen oder hören
30. lesen/ daß † Wir für vns/ vnd alle vnsere Nachkommen / recht vnnd redlich verkaufft/ vnd zukauffen geben haben / verkauffen vnnd geben auch anjetzo zukauffen / hiermit wissentlich/ vnd in Krafft diß Brieff
31. dem † hochEhrwürdigen vnd würdigen Herrn N. Abbte/ vnnd gemainglich dem Conuent deß Gottshauß N. Vnserm gnädigen lieben
32. Herrn/ vnd Nachbarn/ vnd allen jhren Nachkommen/ ein tausent † sechshundert Gulden Reinischer Landtswehrung/ in grober Müntz / je fünffzehen Batzen/ oder 60. Kreutzer für ein Gulden gerechnet /
33. Jährlicher vnd ewiger Gült/ vnnd Zinß auff/ † vnnd ausser vnserer Stattrennten/ Gülten/ Nutzen vnd Gefällen / wo die gelegen / oder wie genannt sie seyen/ alle Jahr / Jährlich / vnnd eines jeden Jahrs
34. allein/ vnd besonders allwegen auff einen † jeden Laurentij Martyrers zurichten geben/ vnd bezahlen/ vnd in ermeltem Gottshauß N. auff
35. jhr besigelt Quitantz zuantworten/ † ohne alles verhafften / verbieten vnd bekümmernuß aller meniglichs / vnd ohne alle Irrung / Eintrag vnd Widerrede/ gäntzlich ohne allen jhren Kosten vnd Schaden/ ohn
36. alles gefährde/ vnd † darumben haben vns die vorgenandte Herrn Abbt/ vnd Conuent Ehrengedachts Gottshauß eines stehten ewigen Kauffs geben/ zwey vnd dreyssig tausent Gülden ehegerüerter wehrung/ deren wir von jhnen/ wol gewehrt vnd bezahlt/ gäntzlich vnnd gar/ die auch fürter in vnser Statt Frommen vnd Nutzen verwendt
37. seyn/ vnd † also welches Zihls vnd Jahrs wir daran säumig wären/ vnd jhren HochEhrwürden/ vnd Würden/ oder derselben Nachkommen/ die obbestimbte sechzehenhundert Gülden / Gült vnd Zins/ jedes

Jahr

Jahr nicht außrichten/ vnd bezahlen/ jnmassen obbegriffen ist/ so haben Sie / vnd jhre Nachkommen vollen Gewalt/ Macht vnnd Gültrecht/ nach jeden ergangenen vnd vberfahrenden Zihlen wann sie wollen / Vns/ vnser Statt / vnd alle vnsere Nachkommen / darumben anzugreiffen/ vnd zupfänden / an allen vnsern Statt Güetern / Gülten / die wir jetzo haben/ oder hernach gewinnen / wie/ oder wo sie das bekommen mögen/ vnd wohin sie wöllen/ ohne † erlangter ding / vnnd ohne Gericht/ oder ob sie wollen/ mit Gericht/ Geistlichen oder Weltlichen / vnd sie / oder wer jhnen deß hilfft/ vnd einnimbt thon/ freuelen daran nit / wider Vns / vnser Statt/ noch jemand anders/ von vnsert wegen sollen deß auch nit zürnen/ rechen / noch wöhren / noch deß gestatten mit keinen Sachen/ vnd sie mögen † das thun/ als offt/ vil/ vnd lang/ biß daß jhnen ein ganz vollkommen benüegen geschehen/ nach diß Brieffs außweisung/ ohne jhren Schaden/ vnnd † wes Schadens / sie/ vnd jhre Helffer/ deß angriffs außstehen/ litten/ oder kommen würden/ wie der genandt ist / sollen vnd wollen wir / oder vnsere Nachkommen/ jhnen auch außrichten/ vnd bezahlen/ gäntzlich ohn jhren abgang/ auch daferrn es † sonsten durch saumselige Gültraichung zu Klag kommen thäte (so doch ob Gott will nit geschehen wirdt) solchen fals sollen klagender Theil auch auff blosse vorweisung diß Brieffs executorial vnd immissorial proces erthailt werden / wie dann † von solchen allen vnd jeden vns Verkauffer nichzig schutzen/ schürmen vnd befreyen solle/ weder einige exception, gemaine noch special Priuilegien/ Gnaden/ Vereinungen / Gebott oder Verbott/ Geistlicher noch Weltlicher Obrigkeit/ von Päbsten / Kaysern / vnd Königen/ Churfürsten vnd Herrn erthailt/ gesetzt/ verlihen/ auch noch erlangen vnd erwerben möchten/ noch nichtzig vberal/ daß Menschensinn jmmer erdencken/ vnd vns vnseren Nachkommen / vnd gemainer Statt hierin zum fürstand sein köndten/ dann † wir vns deren aller/ vnd jeder/ sonderlich aber deß rechtens gemainer verzethung zuuor widersprechende mit rechtem wissen verzihen/ vnd begeben haben wollen. Vnd † obwoln diser Brieff einen stehten ewigen Kauff außweiset/ so haben wir vns doch zu beeden Thailen dahin verglichen vnd bedingt/ daß vor außgang zwey vnd zwaintzig Jahren / von dato diß Brieffs anzurechnen/ kein Theyl dem andern die auffkündigung thun/

38.
39.
40.
41.
42.
43.
44.

sondern wir vnd vnsere Nachkommen solch Capital die zwey vnnd
45. zwantzig Jahrlang gehörter massen/verzinsen sollen vnd wollen/ aber † zu außgang solcher zwey vnnd zwantzig Jahren/ jedem Theil frey bevor stehen/vnd erlaubt sein solle / dem anderen solch Capital ein halb Jahr vor Laurentij mit besigeltem Brieff verkünden / vnnd zuwissen thun / auff solchen fall wir/† vnd vnsere Nachkommen alsdann schul-
46. dig vnd verbunden sein/ solcher Auffkündung statt zuthun/vnd zu völliger Ablösung/ vnd bezahlung angedeutten Capitals / sambt verfallenen vnd außstehenden Gülten / so allwegen im Gottshauß N. dem nächsten nach Laurentij geschehen soll/ vnd sie vns disen Brieff nebengewonlicher Quittung wider zu vnseren sicheren Handen/vnd Gewalt antworten vnd geben ohne widerzede / alles getrewlich ohne gefärde.
47. Deß † zu wahrem vrkundt so geben wir für vns/vnd vnsere Nachkommen offt Hoch: vnd ehrenbemelten Herren Kaufferen/vñ jhren Nachkommen disen Brieff/ besiglet/ mit vnserem Statt grossen anhangenden Jnsigel/auff Laurentij Martyris obgenandt nach Christi vnsers lieben HErren vnd Seeligmachers Geburt/ꝛc.

Die vierdte Frag.

Ob nit auch ausser deß Zinßkauffs in gemainen Anlehen vnd anderen Contracten Geldverschreibungen auffgericht/ vnd billiche Zinßgewinn oder interesse bedingt werden mögen.

1. HJerauff ist † kürtzlich die antwort / daß wegen eines gemainen Anlehens/oder ratione mutui kein Zinß gefordert/vñ nach außweisung der Geistlichen Rechten (denen diß Orths nachzukommen) so gar nit bedingt oder per stipulationem bedingt/
2. jedoch aber † das interesse damni emergentis, oder lucri cessantis, das ist/ der jenige schaden/so einer wegen deß Anlehens leydet/ oder der jenige Gewinn/den er deßwegen verlieret / begert werden möge. vide *L. improbum* 10. *C. ex quib. caus. infam. irrog. L. cum quidam* 17. §. *si pupillo* 3. *ff. de usur.* Andream Gail. 2. *obs.* 5. *& seqq.* Wesenbec. *n.*

10. §.

10. *ff. de reb. cred.* Schraderum de contract. *rub. quib. mod. re contrah.* §. 1. *n.* 19. 39. & 40. Wesenb. *n.* 6. & *tot. tit. ff. de vsur.* Couarru. *var. resol. lib.* 3. *c.* 1. 2. & 3. Darumben † folgende Zinßverschreibung zu Recht vnkräfftig vnd von keiner Würden ist. 3.

Ich † Martin Gauggelmann bekenne hiemit / vnnd thue kundt männiglich mit disem offenen Brieff / daß mir der erbar vnd beschaidene Enderlin Hueffnagel auff mein bittlich ersuchen / zu meiner Haußnotturfft / vorgelihen vnd paars dargezehlt Hundert Gulden / so ich heut dato auß seinen zu meinen sicheren Handen empfangen. Darvon verspriche ich † Jährlich vnd eines jeden Jahrs / allzeit auff Bartholomæi deß Zwölffbotten Tag / fünff Gulden jährlichen Zinses vnfelbarlich vnd richtig zu bezahlen / jhme † auch solch Anlehen mit beschehener auffkündigung / jnnerhalb eines viertel Jahrs an gangbaren Müntzsorten fleissig / auffrichtig / vnd mit angenemmen danck zubezahlen. Dessen zu wahren vrkund / ꝛc. 4. 5. 6.

Dise vnd dergleichen Geldtverschreibung ist zu Recht vngültig / vnd von keinen Würden. Dann obwoln † an etlichen Orthen dergleichen formular gedultet / vñ also vil mehr toleriert vñ approbiert, vnd darüber die Zinß / oder vil mehr vsuræ, erkennt worden / dannoch aber stehet der Lehner oder Darleyher nit sicher / vnnd werden an vilen Orthen auffs wenigst bey den Gandtprocessen, damit alle Glaubiger mögen bezahlt werden / dergleichen vnzulässige Zinß den Partheyen ab erkennt / vide Berlichium *p.* 1. *concluſ.* 66. *n.* 18. *concluſ.* 46. *n.* 8. Hartman. Pistor. *obſ.* 63. Petrum Heigium *p.* 1. *q.* 34. Wesenbec. *conſ.* 50. *n. fin.* Colerum *de proceſſ. execut. p.* 1. *c.* 10. *n.* 91. & *ſeqq.* Reyger *in addit. ad Mynſ. cent.* 1. *obſ.* 59. Wehner. *in obſ. pract.* 11. Zinß *in fine* wie ich dann auch selbsten in prioritet Vrtheln / solche vsuras lucratorias, oder bedingte Zinß / den Glaubigern abgesprochen. 7.

Hingegen † aber werden folgende Formen für zulässig vnd rechtmässig gehalten. 8.

†

Form einer Verschreibung / vmb gelihen Gelt / sambt versprochner erstattung lucri cessantis, oder deß abgehenden Gewins / so der Lehner sonst mit seinem hinauß gelihnen Gelt hätt allberait schaffen können.

9. ICh N. N. zu N. † bekenn hiemit in Krafft diß Brieffs / für mich vnd alle meine Erben / daß ich auff heut dato schuldig worden bin / gelten soll vnd will dem N. N. benandtlich 1000. fl. Reinisch in Müntz / je 60. Kr. für ein fl. geraittet / so er mir
10. gelihen vnd fürgestreckt / vnd ich von jhme baar eingenommen vnnd empfangen hab / vnd † dieweil aber er N. sonst gute gelegenheit zubekommen gewüßt (wie er dann schon allberait willens geweßt / sich derselben zugebrauchen) auff andere billich vnnd rechtfertige Weeg mit solchem Gelt Jährlich fünff fl. vom 100. zugewinnen / da er mir daßselbige nit hätt leyhen wöllen / welches Gewins er sich meinet halben /
11. vnd mir zu gutem gutwillig entschlagen. Demnach † versprich ich jhme auch in Krafft diß Briefs / für mich vnd alle meine Erben / daß ich solchen von mir verursachten abgehenden Gewin / vnd lucrum cessans jhme Jährlich mit 5. fl. vom 100. wider erstatten / vnnd gut
12. machen will. Welchem † Theil aber solches Gelt länger ligen zulassen / oder zubehalten vngelegen seyn wolt / der soll es dem andern ein Monat
14. oder Jahr zuuor anzaigen. Wann † dann die Auffkündigung also erfolgt / so soll vñ will ich gedachter N. oder meine Erben gedachte 1000. fl. Hauptsumma / sambt noch vnbezahlten vnd außständigen Gewins erstattung / ohn allen seinen Schaden vnnd Kosten / allhie in diser Statt in guter vnuerrüefften Reichswehrung widerumb par zuerlegen vnd zubezahlen schuldig vnd gehalten seyn. Alles in bester Form vnd Mainung / als solches nach Geistlichen vnd Weltlichen Rechten / jmmer beschehen mag. Deß zu wahrem Vrkund / ꝛc.

NOTA.

NOTA.

WIll dann † der Entlehner zu mehrer versicherung seines Lehners/ jhme auch etliche Güter verschreiben/ mag solches auch geschehen. 14.

Form einer Verschreibung / vmb gelihen Gelt / sambt versprochner erstattung damni emergentis, oder deß Schadens/ den der Lehner wegen Außleyhung seines Gelts leyden muß/ vnd dem er darmit köndten vnd wöllen fürkommen vnd wenden.

ICh N. N. † zu N. bekenn hiemit in Krafft diß Brieffs / für mich vnd alle meine Erben/ daß ich auff heut dato schuldig worden bin / gelten soll vnnd will / dem N. N. benandtlichen 2000. fl. Reinisch in Müntz / je 60. Kr. für ein fl. gerait/ so er mir gelihen vnd fürgestreckt/ vnd ich von jhme par eingenommen vnd empfangen hab. 15.

Dieweil aber † er N. N. zu ablehnung vnd verhütung dises oder jenes seines Schadens (als zu abzahlung seiner Schulden) solcher 2000. fl. sich selbst zugebrauchen willens gewesen/ vnd aber jetzt/ dieweil er mir dasselbig fürgestreckt/ eintweder selbst Gelt zu 6. fl. per cento auffnemmen / oder aber von dem/ so er seinen Glaubigern zuthun vnd schuldig/ den Zinß selbst zu 5. fl. per cento zahlen muß/ dessen er sonst wol vberhaben seyn köndten. 16.

Demnach † versprich ich hiemit jhne dißfals Schaden frey zuhalten/ vnd zu erstattung desselben jhme gleichfals Jährlich 5. fl. vom 100. zubezahlen/ vnd gut zumachen. 17.

Welchem † Theil aber solches Gelt länger ligen zulassen / oder zu bezahlen vngelegen seyn wolt/ der soll es dem andern ein Monat oder Jahr zuuor anzaigen. Wann dann die Abkundigung also erfolgt/ so soll vnd will ich gedachter N. oder meine Erben gedachte 200. Gulden Hauptsumma / sambt durch mich zustehenden Schadens erstattung / ohn allen seinen Kosten vnd Schaden/ allhie in diser Statt in guter vnuerrüeffter Reichswehrung widerumb par zuerlegen vnd zubezahlen schuldig vñ gehalten seyn. Alles in bester 18.

Form vnd Mainung / als solches nach Geistl. vnd Weltlichen Rechten jmmer beschehen mag. Deß zu wahrem Vrkundtenc.

NOTA.

WIll dann der Entlehner zu mehrer Versicherung seines Leyhers jhme auch etliche Güter verschreiben/ mag solches auch wol beschehen.

19. Noch † ein andere weiß/ einen ehrlichen zulässigen Gewin von seinem Gelt auffzuheben/ ist nach etlicher mainung dise/ wann einer mit einem Handelsmann in ein Gesellschafft stehet/ vnnd jhme zum Exempel 100. Gulden gibt/ mit dem beding/ daß er die handlung allein führen/ vnd Jährlich jhme 5. Gulden bezahlen/ auch das Capital
20. widerumben abrichten solle/ wann einem oder dem andern auß jhnen die Gesellschafft auffzuheben belieben würdt. De † qua conuentione vide Lessium *l.* 2. *c.* 25. *d.* 3. & *c.* 21. *dub.* 10. *n.* 58. §. *ad alterum*, Laynman *c.* 18. *de pact.* & *cont. n.* 11. & 18. Molinam *disput.* 417. Frideric. Martini *c.* 1. *n.* 173. Binsfeld. *c. nauiganti q.* 8. *concl.* 5. *de vsur.* Gail. 2. *obs.* 14. *n.* 5. Wes. *in parat. n.* 7. *ff. pro socio.* Vnd werden in solchem fall dergleichen Form gebraucht.

Form einer Gesellschafft verschreibung/ durch welche einer/ sowol seines Capitals vnd Haupt Gelts / als Jährlich benandten Gewins versichert wirdt.

21. ICh † N.N. Handelsmann bekenne hiemit für mich vnd meine Erben/ daß ich von N. N. zu gelegenheit meines Handels
22. vnd Handtierung angenommen vnd empfangen hab 1000. Gulden mit dem † geding/ daß ich die gantze Gefahr der Hauptsumma auff vnd vber mich nemmen/ vnd jhme Jährlich 3. 4. 5. fl. vom 109. für sein gebürlichen benandtlichen Gewin bezahlen solle.
23. Vnd † was vber die gemelte 3. 4. 5. Gulden vom 100. mir durch gedachte Summa Gelts / vnd mein Arbeit oder Fleiß für Gewin zustehen

stehen wurde/ soll gäntzlich mir gebühren/ darumb daß ich die Gefahr der Hauptsumma / vnd alles andern Verlustes allein auff mich genommen. † Dessen zu mehrerer Sicherheit / sowol deß Capitals / als Jährlichen benandten Gewins hab ich jhme Pfandtsweiß eingesetzt N. mein Hauß/ Hoff/ꝛc. oder zu Bürgen erbetten N. N. Wann er † aber sein Hauptsumma wider zu seinen eignen Handen zunemmen gedacht/ oder ich dieselbe nit länger zugebrauchen willens wäre/ soll es ein Theil dem andern ein halb Jahr zuuor auffkünden vnd auffsagen. alles trewlich vnd ohn gefärd. Deß zu Vrkund/ꝛc. 24. 25. 26.

Vnd † sovil von andern Contracten vnd Geltverschreibungen / welchen zwar eigentlich hieher nit gehört: Jedoch hab ich sie propter affinitatem, vnd dem gemainen vngestudierten Layen zu etwas Vnderricht / auch zu besserer erkandtnuß vnnd verständtnuß deß Zinßkauffs / als ein intermedium hieher setzen wollen. Anietzo † komme ich wider auff mein vorhaben/ ob bey disen bekümmerlichen Zeiten/ da die zinßbare Güeter verhergt vnd verderbt/ oder doch verödet seyn/ die Zinß dannoch gefordert werden könden / zu deren erörterung will ich vorher lassen folgende Frag. 27.

Die Fünffte Frag.

Ob auff den fall / wann das Zinßguet zu grund gangen/ die Gerechtsame deß Zinß erlösche/ Oder Ob die jenige / deren Güeter bey verwichenen Jahren / durch das Kriegswesen gantz vnder vnnd obersich kehrt/ verhergt/ verderbt vnd außgetilgt / nichts desto weniger die Zinß zubezahlen verbunden?

Hæc est quæstio vndecima præludij.

Allhier wird gefragt / vnd in zweiffel gezogen / wann ein Fürst auß seinem Dorff/ oder Hoffmarck/ welches in die Aschen gelegt/ ein Edelmañ oder Landtsäß auß seinem Schloß/ so auff den Boden hinweg gebrandt/ ein Burger von oder auß seinem Hauß/ welches schon im rauch auffgangen/ auß seinem gantz verhergt vñ verderbtem Garten 1.

Garten: auß seinem gantz nidergehawten Wald / oder auß anderen Gründen/ welche zu Basteyen verwendet / oder zu Schantzen vnnd Gräben verbraucht/ vnnd verendert worden/ einen Jährlichen Zinß versprochen hätte/ ob er hierdurch von desselben laist: vnd bezahlung frey zusprechen seye?

2. Vnd möchte einer vermainen / von nain/ vnd das / ob gleich das Zinßguet außgelöscht/ doch die Gerechtsame deß Zinses nit auffgehebt wurde/ vnd solches darumben: dann wann ein Jährliche Gült: oder Zinß zum Exempel durch Kauff vnd verkauff / auff einem Guet constituiert wirdt/ so bestehet die obligation vnnd verbündtnuß der Jährlichen Zinßbezahlung / vornemblich auff der Person deß Verkäuffers/ das Gut aber/ so mit disem Zinß afficiert, allein accessoriè ünd zu mehrer sicherheit hinzu gesetzt / vnd vertritt allein die statt eines Vnderpfandts. Canis. *de vsur. & censib. c.* 10. *n.* 8. *in solut.* 2. 3. *arg.* Couarr. *var. resol. l.* 3. *c.* 7. *n.* 5. §. *quartò.* Andr. Gail. 2. *obs.* 7.

3. *n.* 13. Gleich wie dann/ wann die hypothec oder Vnderpfand in grund gehet/ die obligation vnd Schuld nit auffgehebt wirdt/ *L. seruo C. de pignor. L. pignus C. de pignor. act.* sonder allzeit vnuersehrt / vnd der Schuldner sein Schuld abzuledigen verbunden bleibt. *L. creditor.* 28. *ff. si cert. pet. L. aduersus* 10. *C. de O. & A. L. quamuis* 8. *C. de pignor.* Also habe es auch allhier ein gleichmässige beschaffenheit/ vnd wann schon das Zinßgut vertilgt vnd zu grund gangen / so verbleibe dannoch die personal obligation, die Jährliche Gült zuerstat-

4. ten/ in seinen Kräfften/ *arg. l. f. ff. f. ff. de contr. empt.* Also argumentiern die jenige/ welche vermainen/ das jenige Grundstuck / warauff ein Zinß bestehet/ vnd constituiert worden / seye nichts anders / als ein lautere hypothec vnd Vnderpfandt. Von denen ich in prælud. q. 4. gehandlet. Daß aber dises kein real: sonder personal obligation

5. seye / auch die Verbündtnuß oder obligation nit auff dem Zinßgut / sonder der Person deß Schuldners bestehe/ geben sie die vrsach/ weiln der Zinßverkäuffer Jährlich was laisten/ das ist/ den schuldigen Zinß Jährlich abstatten müsse/ der Zinßkäuffer aber auß demselben Grundstuck für sich selbst keine Früchten percipieren dörffe. Besihe Frider. Martini *c.* 4. *n.* 57.

Das

Das ander Argument nemmen sie *ex cap. 1. & 2. in extrauag.* Dann es hat Pabst Martinus der Fünffte in seiner constitution also statuiert vnd verordnet/ daß die Zinßverkäuffer oder Schuldner keinswegs von den Glaubigern oder Kauffern dahin wider jhren Willen angestrengt werden/ daß sie sich nit selbst von der Zinßbezahlung entledigen/ oder durch widerlegung der empfangenen Kauffsummen befreyen sollen/ wann gleich die zinßbare Güter lediglich zu grund gericht worden. 6.

Jngleichem verordnete Pabst Calixtus der dritte/ das besagte Zinßkäuffer/ oder Glaubiger/ vnangesehen schon die Häuser/ Haab vnd Güter/ mit der Zeit gantz vnd gar verderbt/ destruiert, vnd desoliert wurden/ dannoch das Capitals durch angestellte action nicht sollen habhafft werden. 7.

Hierauß schliesset Couar. *var. resol. l. 3. c. 7. n. 5. §. primum.* Daß ob gleichwol die Verkäuffer oder Schuldner zu Ablösung deß Capitals oder Kauffsummen nit können gezwungen werden/ jedoch die obligation wegen deß Zinses in jhrem esse verbleibe. Vnd führet für sein Mainung dise ration vnd vrsach ein: dann wann nach verherg: vnd außtilgung der Güeter vnd zinßbarn Stucken/ auch die obligation vnd Verbündtnuß den Jährlichen Zinß zubezahlen/ zu grund gienge/ vnd außgetilgt seyn solte/ so hätten † solches die Päbst außtruckenlich vermeldet/ gleich wie sie von der obligation, das Capital widerumb zuerstatten in specie respondiert vnd verordnet. 8. 9. 10.

Weiter argumentieren sie also: was einem zu gutem vnnd zu fauor eingeführt worden/ soll jhme nit zu schaden geraichen. Nun so wird aber dise hinzusetzung vnd bestimmung der zinßbarn Güeter/ vil mehr dem Zinßkäuffer vnd Glaubiger/ als dem Schuldner vnd Zinßverkäuffer zum besten introduciert vnd eingeführt. Couarr. *var. resol. l. 3. c. 7. n. 6. §. constat igitur.* Ergò soll solches jhme zu schaden nit außgedeut werden/ daß wann die Zinßgüeter vertilgt/ vñ zu grund gangen/ auch das jus vnd gerechtsame deß Zinß zergehen solle. 11. 12.

Es seynd aber dise argumenta der wichtigkeit nit/ daß sie probieren/ wann die Zinßgüeter zu grund gangen/ allzeit vnd indistinctè das jus census vnuersehrt verbleibe. Damit ich dann mein Gemüts Mainung eröffne/ halte ich darfür/ es seye ein vnderschaid zumachen/ 13.

Garten: auß seinem gantz nidergehawten Wald / oder auß anderen Grunden/ welche zu Basteyen verwendet / oder zu Schantzen vnnd Gräben verbraucht/ vnnd verendert worden/ einen Jährlichen Zinß versprochen hätte/ ob er hierdurch von desselben laist: vnd bezahlung frey zusprechen seye?

2. Vnd möchte einer vermainen / von nain/ vnd das / ob gleich das Zinßguet außgelöscht/ doch die Gerechtsame deß Zinses nit auffgehebt wurde/ vnd solches darumben: dann wann ein Jährliche Gült: oder Zinß zum Exempel durch Kauff vnd verkauff / auff einem Guet constituiert wirdt/ so bestehet die obligation vnnd verbündtnuß der Jährlichen Zinßbezahlung / vornemblich auff der Person deß Verkäuffers/ das Gut aber/ so mit disem Zinß afficiert, allein accessoriè vnd zu mehrer sicherheit hinzu gesetzt / vnd vertritt allein die statt eines Vnderpfandts. Canis. *de vsur. & censib. c.* 10. *n.* 8. *in solut.* 2. 3. *arg.* Couarr. *var. resol. l.* 3. *c.* 7. *n.* 5. §. *quartò.* Andr. Gail. 2. *obs.* 7.

3. *n.* 13. Gleich wie dann/ wann die hypothec oder Vnderpfand in grund gehet/ die obligation vnd Schuld nit auffgehebt wirdt/ *L. seruo C. de pignor. L. pignus C. de pignor. act.* sonder allzeit vnuersehrt / vnd der Schuldner sein Schuld abzuledigen verbunden bleibt. *L. creditor.* 28. *ff. si cert. pet. L. aduersus* 10. *C. de O. & A. L. quamuis* 8. *C. de pignor.* Also habe es auch allhier ein gleichmässige beschaffenheit/ vnd wann schon das Zinßgut vertilgt vnd zu grund gangen / so verbleibe dannoch die personal obligation, die Jährliche Gült zuerstat-

4. ten/ in seinen Kräfften/ *arg. l. f. ff. f. ff. de contr. empt.* Also argumentiern die jenige/ welche vermainen/ das jenige Grundstuck / warauff ein Zinß bestehet/ vnd constituiert worden / seye nichts anders / als ein lautere hypothec vnd Vnderpfandt. Von denen ich in prælud. q. 4. gehandlet. Daß aber dises kein real: sonder personal obligation

5. seye / auch die Verbündtnuß oder obligation nit auff dem Zinßgut / sonder der Person deß Schuldners bestehe/ geben sie die vrsach/ weiln der Zinßverkäuffer Jährlich was laisten/ das ist/ den schuldigen Zinß Jährlich abstatten müsse/ der Zinßkäuffer aber auß demselben Grundstuck für sich selbst keine Früchten percipieren dörffe. Besihe Frider. Martini *c.* 4. *n.* 57.

Das

Das ander Argument nemmen sie *ex cap. 1. & 2. in extrauag.* Dann es hat Pabst Martinus der Fünffte in seiner constitution also statuiert vnd verordnet/ daß die Zinßverkäuffer oder Schuldner keinswegs von den Glaubigern oder Kauffern dahin wider jhren Willen angestrengt werden/ daß sie sich nit selbst von der Zinßbezahlung entledigen/ oder durch widerlegung der empfangenen Kauffsummen befreyen sollen/ wann gleich die zinßbare Güter lediglich zu grund gericht worden. 6.

Jngleichem verordnete Pabst Calixtus der dritte/ das besagte Zinßkäuffer/ oder Glaubiger/ vnangesehen schon die Häuser/ Haab vnd Güter/ mit der Zeit gantz vnd gar verderbt/ destruiert, vnd desoliert wurden/ dannoch das Capitals durch angestellte action nicht sollen habhafft werden. 7.

Hierauß schliesset Couar. *var. resol. l. 3. c. 7. n. 5. §. primum.* Daß ob gleichwol die Verkäuffer oder Schuldner zu Ablösung deß Capitals oder Kauffsummen nit können gezwungen werden/ jedoch die obligation wegen deß Zinses in jhrem esse verbleibe. Vnd führet für sein Mainung dise ration vnd vrsach ein: dann wann nach verherg: vnd außtilgung der Güeter vnd zinßbarn Stucken/ auch die obligation vnd Verbündtnuß den Jährlichen Zinß zubezahlen/ zu grund gienge/ vnd außgetilgt seyn solte/ so hätten † solches die Päbst außtruckenlich vermeldet/ gleich wie sie von der obligation, das Capital widerumb zuerstatten in specie respondiert vnd verordnet. 8. 9. 10.

Weiter argumentieren sie also: *was einem zu gutem vnnd zu* 11.
fauor eingeführt worden/ soll jhme nit zu schaden geraichen. Nun so 12.
wird aber dise hinzusetzung vnd bestimmung der zinßbarn Güeter/ vil mehr dem Zinßkäuffer vnd Glaubiger/ als dem Schuldner vnd Zinßverkäuffer zum besten introduciert vnd eingeführt. Couarr. *var. resol. l. 3. c. 7. n. 6. §. constat igitur.* Ergò soll solches jhme zu schaden nit außgedeut werden/ daß wann die Zinßgüeter vertilgt/ vñ zu grund gangen/ auch das jus vnd gerechtsame deß Zinß zergehen solle.

Es seynd aber dise argumenta der wichtigkeit nit/ daß sie pro- 13.
bieren/ wann die Zinßgüeter zu grund gangen/ allzeit vnd indistinctè das jus census vnuersehrt verbleibe. Damit ich dann mein Gemüts Mainung eröffne/ halte ich darfür/ es seye ein vnderschaid zumachen/

vnd erstlich zusehen: ob diſe Grundſtuck oder andere Zinßgüeter/durch verſchulden vnd durch liederliche weiß deß Schuldners / per culpam debitoris, oder durch vnfürſehenen fall zu grund gangen. Vnnd da ſie durch vnfürſehenen fall zergangen/ ob die Contrahenten deſſentwegen etwas mit einander partiert vnd abgeredt / oder nit? Iſt zwiſchen jhnen deßwegen kein handlung vorgangen / alsdann iſt dahin zuſehen/ ob der Zinß allein perſonal ſeye/ vnd auff der Perſon beſtehe/ oder auch mit einem Vnderpfandt erſetzt/ oder ob der Zinß real, vnd auff einem gut allein / oder auch neben dem Guet/ auch auff der Perſon beſtehe/ alſo cenſus mixtus ſeye. Im fall er auff einem Gut einig vnd allein beſtehet/ ſo iſt zuſehen/ ob ſelbiges Guet nur zum Theyl/ oder aber gantz zu grund gangen? Nach vnderſchaid dann diſer Vmbſtänden / will ich auch vnderſchidliche concluſiones machen.

Concluſio I.

15. Wann ein Zinßguet durch fahrläſſigkeit der boßheit deß Zinßſchuldners zu grund gericht wird/ ſo iſt er von der Zinßbezahlung keins weegs ledig zuſprechen. Frid. Martini. *c.* 8. *n.* 221. Layman. *c.* 18. *de*
16. *pact. & contr. n.* 4. *v. abſq; culpa. arg. eſt. L. ſi eo loco.* 9. §. 1. *ff. ſi ſervit. vind.* Leſſius. *lib.* 2. *c.* 22. *dub.* 12. *n.* 91. was den Betrug boßheit vnnd fürſetzligkeit anlanget / iſt die vrſach / dieweil einem ſein Be-
17. trug keins wegs zuſtatten oder nutzen kommen ſolle: in bedenckung der Betrug ein Miſſethat iſt/ keiner aber auß ſeiner Miſſethat ein nachlaß
18. erhalten oder bekommen / noch auch ſein ſach dardurch verbeſſeren/ ſonder vilmehr dem jenigen/ ſo denſelben begangen/ ſchädlich ſein ſolle/
19. nemo ex ſuo delicto præmium reportare , & dolus ſuus nemini prodeſſe debet. Anlangendt die fahrläſſigkeit oder culpam, gibt die
20. vrſach Fridericus Martini *n.* 122. *d. c.* 8. dieweiln ein jeder/ſo durch ſein Schuldt ſchaden zugefüegt/denſelben zu widerkehren ſchuldig. *c. f.*
21. *ext. de Iniur.* warauß er inferiert : daß einer dißfals eintweder den Zinß auff ein anders Guet zulegen/oder den ſchaden abzuthun. *arg. L. repeti. ff. quib. mod. vſusfr. am.* oder ſo gar auch das empfangene Gelde
22. oder Capital zu widerlegen verbunden. Leſſ. *d. dub.* 12. *n.* 91. Auß vrſachen: dieweilen das jus vñ gerechtſame gleichſam ein dienſtbarkeit iſt/ *per tradita ſup. q.* 3. *p.* 1. gleich wie dann der jenige/ welcher einem

anderen

anderen ein dienstbarkeit schuldig/zu præiudiz vnd nachtheil desselben/ welchem solche seruitut gebürt / sein Grundstuck / warauff er dieselbe hat/ nit veränderen oder verwüsten kan. *L. seruitutes. §. si antea. ff. de seruitut. vrban. præd. L. sed si quis §. proprietarius. 6. ff. de vsufr. L. etsi forie §. f. ff. si seruit. vendic. L. certo generi. §. si totus. ff. de seruitut. ruſt. præd.* Also kan auch ein Zinßschuldner zu nachtheil seines Glaubigers das zinßbare Guet nicht ärgeren oder verwüesten. Martini *loc. cit. n. 223.*

Conclusio secunda.

Wann zwischen den Contrahenten pactiert vnd dahin gehandlet worden/ daß der jährliche Zinß oder Gült / auß gewissen Güetteren/vnd zwar einig vnd allein auß denselben gegeben werden solle / also vnd der gestalt/ daß der Glaubiger vnd seine Erben zu der Zinßbezahlung anderst nit/als eben von wegen solchen zinßbaren Stucks/vnd so lang vnd vil sie solches inhaben werden/verbunden sein sollen/ alsdann wann das Zinßguet zu grundt gehet/so wirdt auch der auffligende Zinß außgelöscht. Less. *lib. 2. dub. 12. c. 22. n. 75.* Couarr. *var. resol. l. 3. c. 7. n. 5. §. quartò.* allda er dise vrsach gibt: weilen nemblich in disem fall einige Obligation auff der Person deß Schuldners nit bestehet/ sonder der Zinß purè & merè realis ist. adde, quod pacta naturam contractibus tribuant, & si quid pactum fuerit, hoc ita & tam firmiter obtinere debeat, ac si ea certa natura esset contractus, §. *adeo. ac. & siquidem inst. de locat. & conduct. arg. l. 2. C. de jure emphyt.* 24.

Conclusio tertia.

Wann der jährliche Zinß oder Gült mit diser condition vnd beding auff gewise Güeter gelegt wirdt / daß wann dieselbe zum theyl/ oder gantz zu grundt gehn / der Käuffer nichts desto minder den Zinß zu erlegen schuldig / vnnd also noch für sein Person verbunden bleiben solle / sagen die Rechtsgelehrten ins gemein / daß wann die Güetter schon zu grund gangen/ der Schuldner den Zinß nichts desto weniger noch schuldig verbleibe. *vide sup. q. 2. n. 48.* welches Couarruu. *var. resol. c. 7. n. 5. §. primum.* Auß den Päbstlichen Constitutionibus, 25.

nemblich *Extrauag. Martini. verſ. ſed ad hoc. & Extrauag. Calixti V. u. ſed idem ementes*, darthun wil / allda er vermeldt: es werde ſolches in praxi gemeiniglich obſeruiert, deſſen vrſach (weilen ſolche nit füeglich ins Teutſch kan gebracht werden) beſihe im lateiniſchen Exemplar. *n.* 26. quia tale pactum aſſecurationis facit cenſum mix-
27. tum ex reali & perſonali. vnd ob gleich Molina *diſp.* 391. *n.* 4. Leſſ. *lib.* 2. *c.* 22. *dub.* 11. *n.* 66. vnd Layman *de pact. & contract. c.* 18. *n.* 10. wollen / es müſſe der Glaubiger diſe ſtarcke obligation vnnd verbündtnuß dem Verkäuffer oder Schuldtner anderwertig erſetzen / nemblich jhme deſto gröſſere Kauff: oder Hauptſumma erſtatten / oder deſto geringern Zinß von jhme nemmen / ſo widerſpricht doch ſolches
28. Frid. Martini *n.* 237. der vrſachen halber: weiln diſes pactum, dem Zinß contract, vnd deſſen eigenſchafft ähnlich / vnd dahero einer ſonderbaren erſetzung vnd compenſation gantz vnnötig. Im fall aber kein ſonderbares pactum oder beding gepflogen worden / ſo iſt

Concluſio quarta.

29. Wann der Zinß abſolutè & ſimpliciter, das iſt einig vnd allein auff der Perſon beſtehet / ob ſchon alle deß Zinßſchuldners Haab vnd Güter außgetilgt werden / vnd zergangen / ſo verbleibt nichts deſto weniger ſeiner Perſon halber die obligation gantz vnuerſehrt / vnd thuet dieſelbe diß fals keins wegs erlöſchen. Leſſ. *l.* 2. *c.* 22. *dub.* 5. *n.* 38.
30. Frid. Martini *c.* 4. *n.* 52. *idem c.* 8. *n.* 199. Auß vrſach / dieweiln die obligation, ſo auff einer Perſon beſtehet / derſelben jederweiln folgt vnd anhangt. *L. actiones. L. actio ff. de O. & A. §. omnium Inſt. de act.*

Ob derhalben gleich ſein Haab vnd Guet zu grund gangen / kan er doch deß Zinß halber beklagt werden. Fach. *lib.* 2. *controu. c.* 44. *argt.* 4. Leſſ. *lib.* 2. *c.* 22. *dub.* 2. *n.* 8. *& dub.* 5. *n.* 38. vnnd erliſcht die obligation diſes Zinß / als welche auff der Perſon beſtehet / gantz nit / ſonder ſchlafft gleichſam entzwiſchen / biß er zu beſſerer fortun vnd auffnemmen gelangen möchte.

31. Welches auch alſo vnd der geſtalt zuerweiteren / daß wann ſchon etliche Güeter demonſtrationis causá (dardurch anzuzaigen / wo man den Zinß erheben ſolle) zu der obligation hinzu gethan worden / ſo aber zu grund gangen / der Schuldner diß fals nichts deſto minder / vnd vn-

vnd vnangesehen solches Vndergangs zu erlegung deß Jährlichen Zinß obligiert/ vnd verbunden verbleibe. Als zum Exempel/ wann einer sagt/ ich verkauff dir 100. Metzen Korn/ für ein Jährliche Gült/ oder Zinß weiß/ Jährlich zu erstatten/ vnd auß dem/vnd dem Grundstuck gut zumachen/ *L. f. §. f. ff. de contrah. empt.* Die vrsach gibt Fridericus Martin. *c.* 8. *n.* 240. Dieweil dises Grundstuck allein deß willen/ damit man wissen möge/ bey was für einem Guet der Zinß verzaicht werden solle/ hinzu gesetzt worden. 32.

Conclusio quinta.

Wann ein Personal Zinß mit einem Vnderpfandt versehen ist/ vnd das Vnderpfandt zu grund gehet/ so verbleibt dannoch der Zinß. 33.
Oder auff ein andere weiß: Wann ein solches Grundstuck/ so allein zu grösserer sicherheit deß Käuffers accessoriè in die obligation kommen/ zu grund gehet/ so verbleibt die Person/ die Gült oder Zinß zubezahlen nichts desto weniger verbunden. Lessius *l.* 2. *c.* 22. *dub.* 5. *n.* 35. Binsfeld. *c. in ciuitate q.* 12. *conclus.* 4. *&* 12. *de vsur.* Andr. Gail. 2. *obs.* 7. *n.* 13. Couar. *var. resol. l.* 3. *c.* 7. *n.* 5. §. *primùm enim. & vers. quarto.* Frider. Martin. *c.* 4. *n.* 53. *idem c.* 8. *n.* 238. Molina *d. p.* 383. *n.* 6. Auß Vrsachen: dann di ß ist die Natur vnnd Eigenschafft eines Vnderpfandts oder hypothec, daß ob solche schon zu grund gangen/ der Schuldner sein Schuld nichts desto weniger zubezahlen verobligiert. *L. seruo. C. de pignor. L. pignus. C. de pignor. act. L. Creditor. qui non idoneum. ff. si cert. pet.* vnd die obligation auff deß Schuldners Person noch beständig verbleibe/ Less. *l.* 2. *c.* 22. *dub.* 5. *n.* 35. in bedencken daß dißfals die principal obligation auff der Person bestehet/ das Guet oder Vnderpfand aber allein accessoriè, vnnd wegen sicherer bezahlung hinzu gethan wird. Derhalben wird allein principalis obligatio der Person/ vnd nit accessoria oder deß Vnderpfandts beobachtet. Besihe was in argto. 1. vermerckt worden. 34. 35.

Conclusio sexta.

Wann der Zinß einig vnd allein auff der Person bestehet/ vnnd der Schuldner/ welcher solchen bedingt/ todts verfahret/ so wird das jus oder Gerechtsambe deß Zinß nicht außgelöscht/ sonder auff seine 36.

Erben deuoluiert vnnd gebracht. Molin. *de contract. tract. 2. disp.* 383. *v. cum hoc discrimine.* Frider. Martini. *c.* 8. *n.* 199. Iacob Venentus *tract. de annuà præstat. q.* 30. Less. *L.* 2. *c.* 22. *dub.* 4. *n.* 17.
37. *& n.* 19. *in f.* Quia † actiones ex contractibus descendentes actiuè
38. & passiuè in hæredes transeunt. Weiln keines wegs darfür gehalten wird/ daß einer mit hundert Gulden ein Zinß/ per 5. fl. allein auff lebenlang deß Verkäuffers/ vnd nicht auch auff seine Erben kauffen
41. wollen. Frider. Martini *n.* 201. allda er *nn. seqq.* Die † widrige
42. argumenta soluiert.
43. Wie wann aber der Erb nit vil fruchtet/ vnnutz: vnd vnhäußlich
44. ist (wie es dann bißweilen pflegt zugeschehen / daß einem häußlichen Menschen/ ein vnnutzer vnd liederlicher Mensch succediert) was ist
45. alsdann rechtens? Hierauff antworten die jenige/ so darfür halten/ es könne auch dergleichen vnnutzlichen Person/ super persona infrugifera kein Personal Zinß/ gelegt werden/ daß wann neben der Person keine verpfendte Güetter vorhanden seyen/ das jus vnd die Gerechtigkeit deß Zinses gantz expiriere vnd erlösche/ gleich wie auch solcher expiriert, wann die Person/ so zu zeit deß Zinßkauffs fruchtbar vnd nutzlich gewesen/ nachmalen gantz vnnutzlich vnd vnfruchtbar wirdt / oder das Zinßstuck/ worauß ein Realzinß gehn solle/ auff ewig vnfruchtbar
46. wirdt. Frider. Martini. *n.* 240. *c.* 8. Dieweilen ich aber supponiere, es könne ein Personalzinß auch super personam infrugiferam gelegt werden. per tradita in præludio *q.* 2. *n.* 26. so ist hoc supposito kein zweiffel / daß die Erben solchen Zinß nichts desto weniger abzulegen schuldig. Ja es müste auch in der anderen mainung ein mehrerer vn-
47. derschidt gemacht vnd examiniert werden / ob die Person auß aigner schuldt/ Als zum Exempel auß lauter hinlässig- faul vnd trägheit/ oder wegen obligender Leibsschwachheit/ oder andere dergleichen vrsach vnfruchtbar vnd vnnutzlich worden. *per tradita inf. q. seq.*

Wie wann aber der jenige/ welcher den Personalzinß verkaufft/ oder sich vnd sein Person vmb den Zinß verschriben / nichts von Güettern verlasset/ sondern dieselbe bey lebszeiten distrahiert, vnd doch ohne Erben stirbt? In disem fall hat es eben die mainung / wie in anderen gemeinen Schulden/ vnd da nit villeicht jemand Bürg worden/ so erlöscht der Zinß gantz vnd gar. Couarr. *l.* 3. *var. resol. c.* 3. *n.* 6. *vers.*

quod

quod item. vnd nach jhme Frider. Martini. *c.* 8. *n.* 205. Auß vrsachen: 49.
Quia obligatio tanquam accidens sine subiecto consistere non potest.

Conclusio septima.

Wann ein lauterer Realzinß in specie auff ein oder mehr Güeter gelegt wirdt/ vnd solche nachmaln gantz vnnd gar zu grundt gericht vnd vertilgt worden / so thut der Zinß auch gantz vnnd gar erlöschen/ also daß der Zinßschuldner zu der jährlichen Zinßbezahlung keins wegs verbunden/ vnd obligiert ist / vnd ist diß schier ein allgemaine Lehr der Doctorn. Aluar. Valasc. *de jure emphyt. q.* 32. *n.* 16. Frider. Martini *c.* 4. *n.* 55. *idem c.* 8. *n.* 213. Laynman. *de pact. & contract. c.* 18. *n.* 4. Lessius *lib.* 2. *c.* 22. *dub.* 2. *n.* 8. *idem dub.* 5. Eman. Sua. *in aphorism. confess. v. census. n.* 1. Felician. de sol. *l.* 1. *c.* 4. *de censib. videtamen eundem. l.* 1. *c.* 8. *n.* 19. Mit was Worten aber census verè realis constituiert werde/ Besihe hieoben bey der andern Frag. 50.

Disen Schluß vnd conclusion probieren sie erstlich mit den Päbstlichen extrauagantibus Martini V. *v. sed ad hoc.* & Calixti III. *v. sed idem ementes*, welche vermelden/ daß/ wann die Zinßgüter zu grund gangen/ der Schuldner oder Verkäuffer zu erlegung deß Capitals nit könne getrungen werden. Ergò werde hierdurch angedeut / daß durch den Vndergang eines Zinßguts auch der Zinß erlösche: Dann keiner andern Vrsach wegen kan der Zinßverkäuffer oder Schuldner / nach vertilgung der Güter / sich deß Capitals entschütten / als daß durch vndergang deß Zinßguts der Zinß außgelöscht worden. Frider. Mart. *c.* 8. *n.* 214. *& n.* 216. Lessius *dub.* 5. *n.* 35. *in f. vid.* Fachin. *lib.* 2. *controu. cap.* 44. *in resp. ad argt.* 1. Allda er vermelt: daß weilen die action vmb das Capital erlösche / vnnd auffgehebt werde / so müsse allem ansehen nach solche auch vmb den Jährlichen Zinß / weiln solche von dem Capital jhren vrsprung habe / außgelöscht werden. Welches Argument ich aber fur so wichtig nit erachte. Besihe Felician. de solis *l.* 1. *c.* 8. *n. f. V. contrarium de Cens.* 52. 54.

Zum andern probieren sie es mit der Päbstlichen Bull Pij V. so im Jahr 1568. ergangen/ deren Inhalt besihe in Exemplari latino. 55.

Weiln

56. Weiln sie aber bey vns im Teutschland nit angenommen/ sihe ich nit/ wie ein wichtiges Argument sie darauß erzwingen möchten. Besihe Felician. de solis. *l.* 1. *c.* 8. *n. f. v. extrauag.* Vnd idioma latinum. *n.* 57. & 58. Will mich also von disen argumentis auff die rationes abwenden.

57. Die erste Vrsach obgesetzter conclusion, gibt Frider. Martin. *c.* 8. *n.* 214. & *c.* 4. *n.* 55. *Idem c.* 8. *n.* 187. In deme er sagt/ wann der Kauff geschlossen/ vnd richtig ist/ vnnd die Wahr dem Käuffer vbergeben/ oder eingehendigt/ so hat desselben Gefahr der Käuffer/ *L.* 1. *L. necessariò, imò t. t. ff. & C. de peric. & commun. rei vend.* Ergo wann das jenige Guet/ auß deme der Zinß gehet/ oder worauff der Zinß erkaufft worden/ zu grund gehet/ so expiriert auch die Gerechtigkeit deß Zinß.

58. Ich aber fundiere mich hierinn nit vil. Dann weiln das dominium oder Eigenthumb deß Zinßguts auff den Käuffer weder zur Zeit deß Contracts/ noch hernach/ nicht transferiert wird/ so kan auch die Gefahr desselben auff jhne nit transferiert werden. Besihe Felician. de solis. *l.* 1. *de cens. c.* 8. *n. f.* §. *quod verò.*

59. Die andere Vrsach obeingeführter conclusion ist dise: wann die stewrbare Güter zum theyl zu grund gehen/ oder geringert vnd geschmälert werden/ alsdann werden auch die Stewren gemindert. *L.* 4. §. *quare. per L. forma* §. 1. *ff. de cens. L.* 2. *C. de Alluuio. L. m. C. de Collat. donat. L. omne territorium. C. de censib. L.* 11. *vbi gl.* Iacob Schultes *in locis communib. v. census n.* 3. Ergo wann die zinßbare Güter vndergehen/ so müssen auch die Zinß darmit zu grund gehen. Es gedunckt mich aber auch dise ratio nit kräfftig zuseyn: dann der

60. Herrschafftliche Zinß/ oder die Stewr/ wirdt nach maß der Güter/ vñ nach Zahl der Jauchart auffgelegt. *L. munerum.* §. *patrimoniorum ff. de muner. & honor. L. his honoribus. ff. de vacat mun.* Der Priuatzinß aber nit nach einsen vermögen/ oder nach Zahl der Grundstucken/ sonder nach maß deß Kauffgelts/ oder deß Capitals/ welche für die Gerechtsame deß Zinß dargelegt wirdt. Frider. Martini. *c.* 8. *n.* 127.

Die dritte Vrsach wird gegeben von erstgemeltem Frider. Mart.

61. *c.* 8. *n.* 188. da er sagt: debitor speciei, oder der jenige/ welcher ein gewises ding in specie oder indiuiduo schuldig verbleibt/ wird dauon

frey

frey gesprochen/ wann solches ding in specie ohne sein Schuld / vnd durch ein vnuersehenen fall zu grund gehet/ *L. si ex legati causa. L. si seruum ff. de vo.* Nun ist aber der jenige / so einen Zinß auß einem gewisen Stuck oder Gut verkaufft/ debitor in specie, vnnd in specie ein gewise sach schuldig: ergo wann solche zu grund gerichtet wirdt / ist er daruon zuentledigen vnd frey zusprechen. Es kan aber dißfals 64.
minor propositio abgelaugnet / vnd vernainet / herentgegen gesagt werden / daß nit das zinßbare Stuck/ oder Guet selbst in specie, sonder nur der Zinß darauß/ in genere in der obligation begriffen werde.

Die vierdte Vrsach/ wann man ein real Zinß / nach deme die 65.
Zinßgüter schon zergangen/ noch zuerstatten schuldig wäre/ so wurde folgen/ daß derselbe in ein personal Zinß resoluiert werde / oder denselben sonst in sich einschliessen müßte/ welche folg aber vnerhört vnnd abenthewrisch zuuernemmen wäre: So dannenhero leichtlich probiert wirdt: Dann gleich wie der Kauff vnd Verkauff einer gewisen sach/ als zum Exempel einer Behausung / nicht in sich begreifft den Verkauff einer andern sach/ als etwan einer Wisen / auch der erste Kauff sich gantz nit resoluiert in den andern: Also schließt auch ein Zinßverkauff auß einem gewisen Gut/ keins wegs ein den Verkauff eines auff der Person hafftenden Rechten/ thuet sich auch nit darein resoluieren, post Molin. *disp.* 383. Frider. Mart. *c.* 4. *n.* 56.

Die fünffte ration, weiln sie nit wol in das teutsche sich verkeh- 66.
ren laßt/ ist zusehen. *n.* 66. 67. *&* 68. Breuiter autem in eo consistit, quod census se habeat ad fundum, sicut accidens ad sub- 69.
jectum: sicut ergo accidens tollitur sublato subjecto, ita si prædium censuale pereat, perit jus census.

Dises alles wird dahero bestettiget: in deme die bey der dritten conclusion allegierte Doctores disputieren, ob dergleichen pactum vnd beding/ daß der Verkäuffer oder Schuldner/ wann auch die Güter schon in grund gangen / nichts desto weniger den Zinß bezahlen solle/ gültig seye. Ergo wollen sie hiemit stillschweigendt anzaigen/ daß die Gefahr / wann schon kein sonderbares beding vnd pactum geflogen worden/ den Käuffer oder Glaubiger concerniere. Also vnd dergestalt/ daß der Verkäuffer oder Schuldner/ wann das gut in grund gericht/ nichts mehr schuldig seye zubezahlen. Dann wann solches die

70. Natur vnd Eigenschafft deß contracts mit sich brächte/ wurde † ver=
71. gebenlich ein speciale pactum hierzu erfordert / oder ein disputation angestellt.

72. Ich zwar hab in diser conclusion, vnd an der sach selbsten kein difficultet, sonder allein in den rationibus vnd vrsachen / so hindern auch dise conclusion nichtzen die oben eingebrachte widrige argumenta.

Dann auff das erste wirdt geantwort / vnd simpliciter negiert
73. oder vernaint/ daß in dem purlauteren Realzinß/die gröste vnnd vornembste obligation allein die Person concerniere, vnd daß das Zinßgut allein an statt einer hypothec da seye/ wie ich dann † in resolu-
74. tione quæst. 4 præludij außführlich dargethan/ besihe was auff andere weiß antworte Frid. Martini. *c.* 4. *n.* 58. *cum seqq.* & *c.* 8. *n.* 185.

77. Auff das andere antworten die jenige / welche keine andere als Realzinß zulassen / daß die Zinßgüeter dem Kauffer oder Glaubiger nicht zum besten/sonder jhme vil mehr zu nachtheil hinzugethon werden/ auff daß er nemblich ein gefahr deß jenigen/ was er erkaufft/ außstehn solle.

78. Gesetzt aber/ daß die bestimmung deß Grundstucks dem Käuffer zum besten käme / kan man doch antworten / es pflege auch der vsusfructus oder Nutznieſſung / wie auch andere dienstbarkeiten dem vsufructuario vnd anderen/so sich derselben gebrauchen vnd bedienen/zum besten eingeführt zuwerden/ vnd dannoch / wann Grund vnd Boden/ auff welchen solche seruitutes stehen/vndergehn / so werden auch die seruitutes erlöscht vnd außgetilgt.

79. Was es aber für ein beschaffenheit habe / wann an statt deß zugrundt gerichten Zinßguets/als zum Exempel eines Hauses / ein anders substituiert, oder dasselbig wider repariert wirdt / ob nemblich dasselbig auch zinßbar werde / besihe Frid. Martini. *c.* 8. *n.* 218. *cum seqq.* Allda er der mainung ist/ von Nein. Mit welchem vberein stimbt Leſſ. *l.* 2. *c.* 22. *dub.* 12. *n.* 91. auß vrsachen : weilen dises ein gantz absonderliches/ vnnd vnderschidliches Guet von dem vorigen ist. Je-
80. doch † erinnert er die gewonheit vnd herkommen eines jeden Orths zubeobachten / in bedencken an vilen Orthen das gegenspil, obseruiert vnd gehalten werde.

Es wird

Es wirdt aber obgesetzte conclusion extendiert vnnd der gestalt 81.
erweittert / daß ob gleich neben dem Zinßgut auch ein Vnderpfandt
assigniert wirdt / dannoch wann schon dasselbig noch in seinem esse
bleibt/ das jus census darumben nit erhalten werde / vnd daß also die
hypothec nichts nutzet / wann das Zinßgut zu grund gehet. Lessius 82.
l.2. c.22. dub. 5. auß vrsachen: quia hypotheca est tantum access.
sio, atqui accessio subsistere non potest principali non subsistente.
Zu was end/sagt einer/dienet dann dises Vnderpfandt? Antwort. Zu 83.
dem/daß wann etwan der Zinßschuldner in dem das Zinßgut noch in
gutem wolstandt/die Zinß nit wolte erstatten/ dasselbig Vnderpfandt
verkaufft / vnd davon die Zinßbezahlung hergenommen werden kön=
ne. Less. *loc. cit.*

Es wirdt aber dise conclusion limitiert vnd eingezogen / daß sie 84.
nit statt habe/ wann das pactum assecurationis entzwischen kommen/
vnd also contrahiert worden / daß wann schon in dem Realzinß das
Zinßgut zu grund gehe/ nichts desto weniger die Person sambt dero Er=
ben obligiert vnd verbunden seye / Layman. *c.* 18. *n.* 12. besihe oben
concluf. 3. quo in casu supra dictum fuit, non merè realem, sed
mixtum censum constitui.

Fürs ander wirdt dieselbe limitiert: wann der Zinß nit ein pur= 85.
lauterer Realzinß/ sonder theils auff das Guet / theils auff die Person
gestelt/vnd also census mixtus ist/dann ob gleich dißfalß das jus vnd
die auff dem Guet bestehende gerechtsame erlöschet / so ist doch noch
vbrig die obligation vnd action, so die Person concerniert.

Conclusio octaua.

Wann das zinßbar Guet nit gantz vnd gar / sonder allein zum 86.
theil zu grundt gehet/ so ist ein grosser streitt vnd zweiffel / ob man die
Real / oder bloß auff einem Guet bestehende Zinß zuraichen schuldig
seye/ oder nit. Wann das pactum assecurationis mit vnder geloffen/ 87.
so hat es kein sonderbare difficultet, sonder die Zinß müssen indistinctè
bezahlt werden/ man könne gleich so vil frücht: vnd nutzen / so weit
sich der Zinß belaufft/ auß dem Guet geniessen oder nit/ Molina, *disp.*
391. *clauf. 8. n.* 4. Im fall aber dises pactum nit angehenckt worden/
so ist Frider. Martin. *c.* 8. *n.* 224. der Mainung/ wann der jenige

88. Theil/ so von dem Zinßgut noch vbrig ist/ souil/ als zu ablegung deß
Jährlichen Zinß erklecklich ist/ ertrage/ so můß der Zinß völlig bezahlt
werden: Wann aber der noch vbrige Theil/ souil Früchten/ als zu
erstattung deß Jahrzinseß erfordert werden/ nichts ertruege/ so erlö-
89. sche der Zinß vmb souil/ als zu abstattung deß gantzen Zinses noch
Früchten vonnöten wäre. Zu behauptung diser Mainung/ nimbt er
ein argumentum *ex L. 1. §. f. C. de jur. emphyt.* Allda verordnet wirdt:
daß wann das gültbare oder Erbrecht Gut gantz vñ lediglich zu grund
gehe/ der Erbrechter der Gült gantz entbunden seye: wann es aber
nur zum theil vndergangen/ so werde er daruon keins wegs entlediget/
sonder seye verbunden/ die völligeGült zuerstatten/ vñ dises darumben/
90. weiln der Erbrechter sein Gült vornemblich nit wegen der eingehen-
den Früchten vnd habender nutznieſſung/ sonder in recognitionem
directi dominij wegen erkandtnuß vnd recognition der Grundher-
schafft entrichten thut/ welche in einem Theil deß Erbrechtguts eben
sowol/ als in dem gantzen Gut erkendt werden muß. Diſes aber limi-
91. tieren die Doctores also vñ der gestalt: wañ der Erbrechter nit etwan
ein gar zu grosse Gült erstatten můste/ das ist/ welche zur zeit der beleh-
nung dem Einkommen vnd Abnutzung fast gleich wäre/ dann diß fals
wird vermuetet/ er bezahle sein Gült für die abnutzung/ vnd derohal-
ben kan er sich eben der rechtlichen Wolthat bedienen/ deren sich ein
92. gemainer Conductor oder Beständner gebraucht vnd bedient. Sol-
chem nach/ wann die Früchten/ welche auß einem zum maisten Theil
verderbten Erbrechtgut empfangen vnd eingeheimbset werden/ gerin-
ger seynd/ als die Gült/ so ist billich/ daß dem Erbrechter die Gült pro
rata, vnd für solchen Theil abgekürtzt vnnd geringert werde. Iulius
Clarus. §. *Emphyteusis q. 8.* Gail. 2. *obs.* 23. *n.* 24. Sichard. *ad L.* 1.
C. de Iur. emphyt. n. 28. Warauß vorgemelter Frider. Martin. schlieſ-
lich inferiert, es habe eben die Mainung in vnserm Vorhaben/ der
gestalten/ wann das Zinßgut gantz vnd ledigklich zu grund gehe/ so
werde der Zinßschuldner von seinem schuldigen Zinß lediglich vnd völ-
lig entbunden: wann es aber nur zum Theil zu grund gehe/ so verblei-
be er den völligen Zinß abzulegen verhafft vnd obligiert, es werden
93. dann souil Früchten daruon nit erhebt/ souil zu abrichtung deß Jähr-
lichen Zinß vonnöten. Nur waiß ich aber nicht/ ob diſes Argumene

schliesse/

schliesse/ in bedenckung der Zinßschuldner seinen Zinß nicht wegen der Früchten erstattet/ sintemahln er solche Frücht nicht beneficio deß Glaubigers/ sonder jure proprio vnd seinem Eigenthumb empfanget: Ferrner so können die Zinß (wie ich supponier vnd setze) auch auff ein an sich selbst vnfruchtbares Guet gelegt vñ gewidmet werden/ (welches Frider. Martin. aber zulasset/ vnd dahero villeicht sich auff disem Argument fundiert.) Ergò ist vmb souil nit zubeobachten/was vnd wieuil Früchten das Zinßgut ertrage. Dann wann dises in consideration gezogen/ vnd der Zinßschuldner einem Beständner gleich gehalten vnd æquipariert werden kundte/ wurde darauß erfolgen/ daß ein Zinß/ nit nur wegen Vndergang/ sonder auch wegen Mißgewächs deß zinßbarn Guts müste nachgelassen werden/ gleich wie solcher einem Beständman remittiert vnd nachgelassen wird. *L. licet C. de locato. L. si merces. §. jus mutuor. ff. eodem c. propter sterilitatem. ext. eod. vbi Dd.* Welches jedoch Herr Martini negiert. *d. c. 8. n. 235.* 94.

Andere seynd einer andern mainung/ vnd vermelden/ daß wann das Zinßgut nur zum theil zu grundt gangen/ der Zinß nichts desto minder in seinem esse verbleibe/ vnd daß der Zinßschuldner noch möge vmb den gantzen Zinß beklagt werden. Dessen Prob vnd Argument kan genommen werden ex seruitute vsusfructus, oder auß der dienstbarkeit der nutznieſſung/ dann in derselbigen ist es also bewandt/ daß so lang der wenigste theil deß Guets in esse verbleibt/ die völlige nutznieſſung erhalten werde. *L. sicut. 53. ff. de vsufr.* Gothofr. *ibid.* Ein anders ex seruitute itineris, auß der dienstbarkeit deß Fueßpfads oder Gangsteigs. *& L. vna est via. 18. ff. de serv. rust. pred.* Ein anders ex pignore, auß einem Vnderpfandt. Dann wann ein verpfendte Sach nit gantz vnd gar zu grundt gehet/ sonder nur ein theil desselben/ so wirdt das pignus nicht auffgelöst. Wesenb. *n. 3. ff. quib. mod. pign.* Also daß/ wann ein behausung in dem rauch auffgehet vnnd gantz verbrennt/ nichts desto weniger der Platz verpfendt bleibe. *L. domo ff. de pignor. act. L. si fundus. §. si res. ff. de pignor.* Frid. Martini. *c. 8. de censib. n. 220.* 95. 96. 97. 98.

Dieweilen ich aber der mainung bin/ der Zinß seye kein Vnderpfandt/ noch dienstbarkeit/ noch auch ein nutznieſſung; sondern er habe ein aigne absonderliche Natur vnd aigenschafft/ so kan von disen Stu- 99.

cken zu dem Zinß nichts schließliches inferiert, noch von einem zu dem anderen füeglich argumentiert werden/ wir wolten dann vileicht sagen / hanc esse naturam juris, & oneris realis, vt totum sit in toto, & totum in qualibet parte.

100. Vber das fahren die jenige / so darfür halten / daß der völlige Zinß dannoch zubezahlen seye/ weiter fort/ vnd sagen also: die Doctores geben disen Rath/daß einer den Zinß nit nur auff ein/ sonder mehrer Güeter legen sollen / zu dem end / daß wann eines zu grund gehe/ doch das ander noch vnversehrt verbleibe. Layman. *c.* 18. *de pact. & contract. n.* 4. welcher Rath aber vergebenlich wäre / wann der Zinß/ im fall ein theil deß Zinßguts zu grundt gienge/ auch vmb sovil vnnd pro rata erlöschen solte.

101. Ferrner so pflegen die Contrahenten selbst ins gemein jhnen für die Zinß mehrer Güeter assignieren zulassen / mit dem intent, daß sie desto vnfehlbarer/beständiger / vnnd richtiger jhre Zinß haben können.

102. Actus autem agentium ita interpretandus, vt operetur aliquem effectum. Es kan aber hierauff geantwortet werden/das komme ex quodam errore juris her. In betrachtung die Contrahenten jhre gedancken auff die Natur vnd eigenschafft einer hypothec richten vnd regulieren, vñ vermainen/ein Zinßgut seye nichts anders/als ein Vnderpfandt/ in welchem errore jhrer vil begriffen sein.

103. Auß disem allem erhellet / daß die opinio der jenigen / welche da sagen/daß man die Realzinß/nichts desto weniger völlig erstatten müsse/ wann gleich das Zinßgut nit gantz / sonder nur zum theil zu grundt

104. gangen/ zimblich bewehrt / jedoch nicht gar vnfehlbar seye.

Die widrige mainung : daß nemblich auff dem fall/ wann ein Theil deß Zinßguts zu grundt gehet / auch der Zinß pro rata erlösche/ wirdt von dem mehrern Theil defendiert, vnnd ist ein gemeine Lehr/ quam tenet Em. Sua. *in aphorism. confess. v. census n.* 1. Gail. 2. *obs.* 7. *n.* 11. Fachinæus. *l.* 2. *cont. c.* 44. *in resp. ad vlt.* Less. *l.* 2. *c.* 22. *dub.* 2. *n.* 8. *dub.* 5. *n.* 35. *in f. dub.* 12. *n.* 88. Frideric. Mart. *c.* 4. *n.* 62. *c. vlt. n.* 129. wie jhre verba formalia zusehen in dem lateinischen Exemplar *n.* 104. *vsq; ad n.* 111. *inclusivè.*

Es wird

Es wirdt aber diſe mainung fundiert vnnd gegründet auff der 112.
Bäpſtlichen Bull Pij V. in Anno 1568. ergangen/ worinn verordnet
wirdt/ daß/ wann das Zinßgut gantz / oder zum theil zergangen / oder
gantz/ oder zum theil vnfruchtbar worden/ auch der Zinß pro rata auß-
gelöſcht werden ſolle / welches / wie Fridericus Martini ſelbſt bezeugt
alſo zuverſtehn iſt / daß ob gleich der vbrige Theil deß Zinßguts ſo vil 113.
frücht/ als zu ablegung deß jährlichen Zinß erklecklich ertragen möch-
te. Vnd antwortet zwar er ſelbſt/ daß diſe Bull in dem Teutſchland
nit angenommen/ dahero ſolche auch nicht obligiere: Weiln aber der
vnderſchid inter formam & modum conſtituendi, & inter effe-
ctum quoad receptionem bullæ möchte gemacht werden/ vid. n. 114.
Vnnd alſo diſes Argument in ihm ſelbſt noch zweiffelhafftig iſt / ſo
wollen wir vmb ein anders vmbſehen/ vnd anhören / die vrſach / wel-
che aſſigniert Frideric. Martini, mit diſen Worten: quæ eſt ratio 115.
totius ad totum, eadem eſt ratio partis ad partem: *L. quæ de tota*
ff. de rei vend. Nun aber wann das gantze Zinßgut zu grund gehet / ſo
erlöſcht auch der gantze vñ völlige Zinß. Ergò auch/ wañ nur ein theil
deß Zinßguts außgetilgt wirdt/ ſo wird auch der Zinß nur zum theil
dahinden bleiben. Es gibt zwar offt angezogner Martini *ibid. n.* 230. 116.
diſe vnderſchid vnder diſen beeden/ daß wañ ein Zinßguet gantz vñ gar
zu grund gehe/ diß fals hochnotwendig der gantze Zinß erlöſchen müſſe:
Im fall aber das Zinßgut nur zum theil vndergienge/ ſo könne wol ge-
ſchehen/ daß das jenige/ was an dem Zinßgut noch vbrig verblibē/ dan-
noch eben ſouil/ oder wol mehrer Früchten ertrage / als vil zu abſtat-
tung eines Jahrs penſion erfordert werde. Das Gegenſpil aber / 117.
nemblich daß gleich wie/ wann das Zinßgut gantz zergehet / auch der
Zinß notwendig erlöſchen müſſe / alſo auch / wann das Zinßgut zum
halben/ dritten/ oder vierdten Theil zu grund gehe / auch der Zinß zu
ſolchem theil zergehe/ lehret Molina *diſp.* 391. *clauſ.* 8. *n.* 3. da er ver-
melt/ es habe ſolches ſtatt/ ob gleichwol das jenige/ was an dem Zinß-
gut noch vbrig iſt/ vil mehrer Früchten/ als zu bezahlung eines Zinß
erfordert werde/ ertrage. Deſſen ration vnd Vrſach / als welche nit
füglich in das Teutſch zu transferieren, beſihe *n.* 118. Vnnd was
weiter de diuerſitate rationis vermeldt wirdt. *n.* 119. & 120.

Ich bin

121. Ich bin allhie der Mainung / man könne sich eben der distinction bedienen / welche ich anderstwo beygebracht / nemblich / daß / wann man das gemaine Recht / oder die Natur vnd Eigenschafft anderer jurium realium, vnd die intention der contrahierenden Partheyen ansehen wolle / die opinio affirmatiua statt habe / vnnd der Schuldner noch in solidum, vnd vmb die völlige Schuld conueniert werden möge.

122. Dann weiln keiner ein Zinß wurde kauffen wollen / als mit der beschwärnuß / daß wann das Zinßguet noch zum theil vnuersehrt wäre / dannoch der Zinß völlig erstattet werden solte / zweifle ich sehr / ob nit darfür zuhalten / daß der contract von dem Zinßkäuffer oder Glaubiger eben mit der condition celebriert, per ea quæ in simili tradit Molina. *dict. disp.* 291. *n.* 3. *in f.* Vnd ob nit / wann man die intention der Contrahenten ansehen will / der Zinß / im fall das Zinßgut zum theil zu grund gangen / auff dem noch vbrigen theil völlig erhalten werde / beuorab weiln die interpretation in disem Zinß contract wid den Zinßverkäuffer zuthun / welcher legē contractui dicere, vnd die Sach besser außtragen sollen *argt. L. veteribus.* 39. *ff. de pact.* Wann man aber die Päbstliche Bull Pij deß fünfften / vnd die sonderbare Natur vnd Eigenschafft / so der Zinß an sich hat / ansehen will / so ist die widrige mainung vorzuziehen / also vnd der gestalt / daß wann gleich das Zinßgut / zum theil zergangen / auch der Zinß für solchen theil erlöschen solle.

124. Wir haben gesehen / was es in dem gemainen beschribenen Rechten für ein beschaffenheit habe / wann ein Realzinß auff ein oder anders sonderbares / in specie determiniertes Guet gelegt wirdt. Allweiln aber zu Zeiten solcher Zinß auff die Güter indefinitè, oder auff alle Güter ins gemain vnd vniuersaliter gelegt wird / wollen wir sehen / was diß Orths daruon zuhalten.

Conclusio nona.

125. Wann der Zinß auff alle Güter vniuersaliter gelegt ist (als auff dise weiß: Ich verkauffe dir einen Jährlichen Zinß auß allen Gütern vnd Stucken / Recht: vnd Gerechtigkeiten / welche ich innen hab vnd besitze) alsdann wann schon alle Güter / sowol ligendt als fahrendt

fahrendt zu grund gehn/ so erlöscht dannoch der Zinß nit/ sonder beruhet auff den andern Gerechtigkeiten/ oder wann auch die auff etliche weiß sollten verloren werden/ auff der Person/ welche die Jährliche Zinß zuerstatten noch verhafft vnd obligiert verbleibt. Also sagt Frider. Martini *c.* 8. *n.* 206. *Idem c.* 4. *n.* 48. welcher vermaint/ es habe dises eben sowol statt/ wann der Zinß auff die Güter indefinitè vnd ohne zusetzung der Wörtlen/ **Aller**/gelegt werde. Auß vrsachen/ quod oratio indefinita æquipolleat vniuersali. *c.* 8. *n.* 210. *cum seqq. & c.* 4. *n.* 50. *&* 51. Besihe auch Lessium. *dub.* 12. *c.* 22. *n.* 78. welcher dise vrsach gibt: weiln dergleichen Zinß ein gemischter Zinß/ das ist/ theils auff die Gütern/ theils auff die Person gestelt seye. Ergo sagt er/ wann gleich die Güter zu grund gangen/ so seye gleichwol noch das andere principale, als jus laborum industriæ, & fructus personæ noch vbrig. 126. 127.

Ich aber bediene mich dises Fundaments gantz nicht/ sonder vil mehr dessen/ daß der Zinßverkauff ein obligation vnd verbündtnuß der Person/ vnd die bestimmung der Güter ein jus reale gebähre. Allermassen ich solches *q.* 2. außgelegt. Si ergo census non fuisset venditus vel promissus à debitore, sed tantum impositus bonis, & juribus suis, tunc in casu, quo omnibus bonis & juribus excideret, etiam census periret. Dahero aber entspringt 128.

Conclusio decima.

Wann der Zinß vermischt ist/ das ist/ wann der personal Zinß mit dem Real Zinß conjungiert, also beede beysamen seynd/ vnd das Zinßguet zu grund gehet/ so verbleibt der Verkäuffer dannoch die Zinß schuldig. Ita Frider. Martin. *c.* 4. *n.* 54. besihe Felician. de solis. *l.* 1. *c.* 4. *n.* 3. *de censib. & lib.* 10. *c.* 8. *n. f. v. quoniam*. Allda er vermeldt: daß wann gleich die verhafftung deß zinßbarn Guts/ vmb dessen Vndergangs willen auffgehebt werde/ so verbleibe doch die Person noch obligiert, vnd habe dise personal obligation von der vorigen gantz kein dependenz, sonder bestehe für sich selbst. So lehret auch erst angezogner Felicianus de solis *l.* 3. *c.* 4. *n.* 4. *inf. & n.* 5. Daß wann das Gut zu grund gangen/ oder alieniert vnnd vereussert worden/ nichts desto weniger die personal obligation bey dem Verkauffer 129.

noch tawre/ vnd vnuersehrt verbleibe/ krafft deren von jhme vnnd seinen Erben vnnd Bürgen die verfallene Gülten vnd Zinß erfordert werden können/ vnd bezeugt er *l.* 1. *c.* 8. *n. f. v. contrarium vero.* Daß er diſe Mainung in leſen/ rathgeben vnnd aduocieren allzeit defendiert habe.

130. Diſes aber hat nit ſtatt in ſingulari ſucceſſore. Als zum Exempel der jenig iſt/ dem das zinßbare Guet verkaufft/ geſchenckt/ oder verſchafft worden/ dann wann bey diſen/ vnd nicht bey dem Verkäuffer das Zinßguet zu grund gangen/ ſo werden ſie die tertij poſſeſſores vnd Jnhaber lediglich von der Zinßraichung entbunden. Auß vrſachen: weiln ſie ſolchen anderſt nit ſchuldig/ als weiln das Zinßgut mit ſeiner obligenden Burde auff ſie kommen. *text. in c. ex literis 5. in f. ext. de pignor. t. t. C. ſine cenſu & reliquis fund. comp. non poſſe.* Ergo ſeynd ſie eben deßwegen/ weiln ſie deß Guets entſetzt/ auch diſer Burde entledigt/ confer notata *ſup. q. 2. n. 30.* Ein andere Vrſach deſſen beſihe *n. 131. & n. f.*

Die ſechſte Frag.

Ob die jenige Schuldner/ welche eintweder gar keine/ oder doch wenig Frücht vnd Einkommen aus jhren Güetern auffgehebt/ zur ſelben Zeit von den Zinſen befreyt ſeyen.

1. DEr vndergang eines dings iſt zweyerley / einer natürlich/ wann nemblich ein Sach gantz zu grundt gericht worden/ ein anderer aber ciuilis vel interpretatiuus, wann ein ding zwar noch vbrig/ aber doch ſo vbel zugerichtet iſt / daß man ſolches weder nutzen noch nieſſen kan / nam res dicitur perempta vel deperdita, quando eius vſus haberi non poteſt, Gail. 2. *obſ.* 23. *n.* 2. 24. Derhalben † dann / nach dem ich von dem natürlichen vndergang gnugſam gehandlet / wil ich auch ein wenig etwas de ciuili interitu (der diſe Jahr vber gemeiner geweſen) tractieren.

Vor

Vor allen† dingen aber / ſupponiere ich / daß die Güeter kei- 3.
ne oder doch wenig Frücht getragen haben/nit wegen vnfleiß / ſaumſe-
ligkeit / vnd liederlicher weiß deß Schuldners/ (welcher eben darum-
ben/ daß ein Zinß darauff gelegt worden / deſto mehr ſchuldig iſt / die-
ſelbe getrewlich vnd fleiſſig anzubawen) ſondern wegen eines vnfürſe-
henen Vnglücks/vnd vnverhofften Falls. Quo præſuppoſito lieſſe
ſich gegenwertige Frag in vtramque partem der länge nach diſputie-
ren, wie ich dann in præludio q. 12. (darauß gegenwertige Frag ge-
nommen iſt) à num. 4. vſque ad num. 60. vnderſchidliche textus &
rationes pro & contra angezogen. Dieweilen ſich aber ſolche nicht
wol teutſch geben/ vnd dem gemeinen Mann außlegen laſſen / wil ich
bloß allein etliche concluſiones beybringen.

Concluſio prima.

In dem† Perſonal mixto, & hypotheca ſubnixo cenſu, 61.
wirdt der Schuldner wegen abgang vnd mangel der Früchten vnnd
Einkommen / von bezahlung der Zinſen nicht befreyt. Auß vrſachen/
weilen der vndergang vnd außtilgung der zinßbaren Guets ſelbſten die
Zinß nit auffhebt/ vil weniger dann der abgang der Früchten. Dar-
umben die frag allein vmb die Realzinß iſt.

Concluſio ſecunda.

Wann† ein zinßbar Guet eintweder gantz oder zum theil vn- 62.
fruchtbar/ das iſt/ alſo zugerichtet wirdt / daß ins künfftig nie keine
Früchten mehr zuhoffen / alsdann vergehet / nach außweiſung der
Päbſtlichen Bull Pij V. darmit auch der Zinß eintweder lediglich /
oder aber pro rata ita in terminis bulla *u. poſtremo clauſ.* 8. Als† zum 63.
Exempel/ wann der ander/ dritte/ oder vierdte theil vnfruchtbar wor-
den/ſo verlöſchet der Zinß auch in eben dem proportionierten/andern/
dritten vnd vierdten theil / Molina *diſp.* 391. *clauſ.* 8. *n.* 3. Eman.
Sua. *u. cenſus n.* 1. Leſſius *dub.* 12. *n.* 88. Wann† gleich auß dem 64.
noch vbrigen vnd ſtehenden fruchtbarn Theil vilmehr Frücht auffzu-
heben/ als zu bezahlung deß Zinß vonnöten ſeyn / Molina *diſp.* 391.
clauſ. 8. *n.* 3. *v. eſtq; hoc verum.* Dann† gleichſam ein ding iſt/ wañ 65.
ein Guet gar zu grund gangen/ oder aber doch gäntzlich vnfruchtbar
worden iſt. Was derowegen in vorgehender Frag von dem gäntzlichen

oder Partial vndergang deß zinßbarn Guts/ vnd daß solcher die Zinß gantz oder zum theil auffhebe/ gesagt worden/ dises alles lasset sich ex bulla Pij V. vernünfftig hieher accommodieren.

Conclusio tertia.

66. An End † vnd Orthen/ als bey vns in Teutschland/ da die bulla Pij V. nit angenommen worden/ wirdt der Zinß dardurch nit auffgehebt/ wann gleich das zinßbare Guet zum theil vnfruchtbar wird/ außvrsachen. Dann wann solches pro parte gar vndergehet/ so verliert
67. sich doch der Zinß nit / wie in voriger Frag angedeutet worden. Ergo † vil weniger/ da es nur zum theil vnfruchtbar wirdt. Wann es aber gantz vnd gar vnfruchtbar wirdt/ so erfordert zwar die billichkeit / daß die Zinß nachgelassen werden. Paria enim sunt rem non esse, & in totum inutilem esse, per tradita Gailij 2. *obs.* 23. *n.* 23. Aber nach
68. dem strengen † weg der Rechten/ müssen die Zinß dannoch bezahlt werden/ quia subiectum census adhuc saluum est, & ex probabili Dd. opinione ab initio super re omninò infructifera constitui. Et etiam conseruari potest, si postea infrugifera reddatur.

Conclusio quarta.

69. Wann † das zinßbare Guet nit auff ewig hin vnfruchtbar wirdt/ sondern nur auff ein zeit/ also daß der Grund zwar in seinem esse verbleibet/ aber zwey/ drey/ vnd mehr Jahr keine Früchten darvon auffgehebt werden/ so ist der Zinß nicht gleich darumben zumindern/ oder
70. nachzulassen/ Frider. Martin. *c.* 8. *n.* 23. Weiln † ein solches in keinen Rechten zufinden/ Felician. de solis *l.* 1. *c.* 8. *f. u. pen.* Eman. Sua. *v. census n.* 8. vide Renat. *n.* 54. *l. t. c c.*

Conclusio quinta.

71. Wann ein zinßbar Guet auff ein Zeit/ oder aber auff ewig hin weniger Frucht vnd Einkommen trägt / als es zur Zeit der auffgerichten Zinßverschreibung getragen / so müssen dannoch die völlige Zinß bezahlt werden/ Frider. Martin. *c.* 8. *n.* 235. Dieweiln nicht ein ding ist / wann ein Guet gar vndergehet/ oder nur weniger Frucht
72. tragt. Vnd dises hat so gar † auch nach außweisung der Päbstlichen bullæ Pij V. statt/ dañ so lang der Grund gantz oder fruchtbar bleibt/

so lang

so lang muß man den gantzen Zinß bezalen/ er früchte gleich gantz/ oder nur zum theil/ er seye gleich besser/ oder mägerer worden/ oder in seinem vorigen stand verbliben/ Molin. *disp.* 391. *claus.* 8. *n.* 3. *u. quamdiu verò.*

73. Ja † wann gleich von den Früchten dem Schuldner nichts vberbleibt/ so muß er doch den völligen Zinß entrichten/ *id. ibid. u. in priori.*

74. Dann in † den Früchten deß zinßbarn Guets / ist der Zinßkauffer auß Natur vnd Eigenschafft deß contracts dem Herrn deß Guts vorzuziehen/ also daß sein pension am ersten daruon gezogen / vnnd was alsdann vberbleibt/ dem Grundherrn oder Schuldner gelassen wird/ Molina *disp.* 390. *claus.* 4. *n.* 14. Lessius *dub.* 12. *n.* 82.

Conclusio sexta.

75. Wann der Glaubiger vnnd Schuldner sich mit einander dahin vergleichen/ daß wann schon das zinßbar Guet weniger oder gar keine Früchten tragen werde/ dannoch die völlige Zinß bezahlt werden sollen/ so ist kein zweiffel/ daß solch beding (sonderlich an End vnnd Orthen / wo die Bulla Pij V. nit angenommen worden) zu recht gültig vnd beständig seye. Lessius *lib.* 2. *c.* 22. *n.* 23. 76. Dann † wann man sie ohn alles beding schuldig ist / (wie in voriger conclusion angezaigt worden) so wirdt man sie noch vil mehr schuldig sein / wann dergleichen pacta fürüber gangen. 77. Vnd † wann dergleichen beding gültig ist/ daß wann das zinßbar Guet gantz zu grund gehe / der Schuldner dannoch die völlige pension zahlen solle/ Molina *disp.* 391. *n.* 4. *u. si autem census.* warumben wolt auch diß nit gelten/ daß wann allein die Früchten zu grundt gehen/ oder keine wachsen / der Schuldner dannoch verobligiert verbleibe. vide eundem *disp.* 390. n. 15.

Conclusio septima.

78. Wann † die Contrahenten sich mit einander vereinigen/ daß wann gleich die zinßbare Grundstuck gantz vnfruchtbar werden / oder doch auff ein Zeit kein Frucht nicht tragen / alsdann der Zinß gefallen seye/ mag niemandt vernünfftig zweifflen / daß dergleichen pacta gültig/ *confer quæst. præced. conclus.* 2. *n.* 24. *& quæst.* 12. *inf. n.* 99. *& seqq.* 79. Vrsach dessen: † Weilen vil darfür halten / der Schuldner seye ohne alles außtruckenliches beding von der Zinßraichung befreyt / wievil mehr dann/ wann ein solch beding geschlossen wirdt. Zu deme so sein

die Recht mehr genaigt ad liberandum, quàm ad obligandum, wann dann die pacta obligatoria voriger conclusion gültig sein/ wie vilmehr nach diser die pacta liberatoria: weilen sie mehr ad Bullam Pij V. sich naigen. Auß disen conclusionibus entspringt folgende

Regula.

80. Daß † ein Schuldtner oder Zinßverkauffer ausser eines sonderbaren Pacts/darumben/daß er seine Güeter nicht nutzen oder niessen/ oder die gewonliche Frücht vnd Einkommen nit gehaben mag/ von bezahlung der Zinsen nit befreyet seye. Welche regula

81. Erstlich † dahin extendiert vnnd außgebraitet wirdt / es seyen gleich die census merè personales, vel hypothecâ subnixi, vel mixti, *vid. concluſ.* 1. *n.* 61. vel reales.

82. Fürs † ander/ es sey gleich das Guet / warauß der Zinß geraicht wirdt/ gantz vnfruchtbar worden / *vide n.* 66. *& seqq.* oder allein wegen eines Vnglücks / als zum Exempel wegen deß Hochgewitters/ Hitz/ Dörre/ Reiffen/ Durchzüg/vnd dergleichen/ein vnd ander Jahr keine Früchten getragen / oder nichts genossen worden.

83. Fürs † dritte: Es habe gleich gar keine / oder doch nicht so vil Früchten/ als zur zeit deß getroffnen Contracts / oder auch weniger/ als sich der Zinß erstreckt/ getragen. Dann in allen disen fällen / müssen jure communi inspecto, & eius rigore attento die Zinß bezahlt

84. vnd abgericht werden/ *vide. n.* 71. *& seqq.* Weilen dann die ampliationes † diser Regel nun mehr bekandt / wil ich an jetzo auff die absätz oder limitationes schreitten/ vnd folgende Fragen examinieren.

85. Erstlich ob † auffs wenigst bey disen trübseeligen / vngewohnlichen/ vnd zerrüttenen Zeiten / da der Schuldner ohne das armseelig/ betrübt/vnd durch das Kriegsvnwesen vbel zugericht/die Zinß nachzulassen.

86. Zum † andern / wann gleich nit alle/ ob nicht wenigst die jenige/ so durch Kriegsgewalt von den zinßbaren Güetern außgehebt/vnd vertriben worden/der Zinßraichung befreyet sein sollen.

87. Drittens / † wann dise Kriegsvnruhe die obligation der Zinß nicht gantz auffhebe / vnd hinweg nemme/ ob nit in ansehung derselben wenigst solche Zinßbezahlung ein zeit lang suspendiert vnd verschoben werden möge.

Ferner

Ferner vnd zum † vierdten / wann nicht von gemeinen beschri- 88.
benen Rechten / ob nicht zum wenigsten von billichkeit wegen dise zeit
hero die Zinß nachzulassen.

Fünfftens wann man hierinn mit beschribenem Recht nicht ver-
sehen/ ob dergleichen noch geschriben / vnd durch Kayserliche Constitution Ordn: vnd Satzung/ Statt oder Landtrecht gesetzt vnd einge-
führt werden könne/ daß die Zinß die entwichene Jahr hero nicht be- 89.
zahlt/ sonder nachgesehen werden sollen? Allweilen aber vil † geschehen
kan/ welches doch nit nutzlich oder fürständig/ so wil ich nach erörte-
rung diser fragen auch dahin kommen: ob dergleichẽ allgemeine Satz:
vnd verordnung/ oder auch statuta localia Landt: vnd Stattrecht von
nachlassung der Zinsen auffzurichten nutzlich seye. Vnd weilen † etliche 90.
auß den jenigen / welche Statuta auffzurichten macht haben/ jhren
Glaubigern die verloffene Jahr vber vertagte Zinß bezahlen / ob sie
nicht hierdurch würcklich das gegenspil/ vnd daß man solche Zinß be-
zahlen solle/ setzen vnd verordnen / also daß ein solch Exempel für ein
Gesatz oder Statut zuhalten seye.

Item † demnach bißweilen am Kayserlichen Cammergericht 91.
den Glaubigern die Zinß durch Vrthel adjudiciert vnnd zuerkennt
werden/ ob dergleichen Vrthel für ein Gesatz zuhalten? Vnd † weilen 92.
der zeit/ da man gemeinglich disputiert, ob man die Zinß zugeben
schuldig oder nit/ sowol die Obrigkeiten/ welch † dergleichẽ Stritt ver- 93.
abschaiden solten/ als die Schuldner/ so etwas begehrn zubezahlen/ nit
wenig anstehn/ vnd sorgfältig seynd/ ob solch bezalt Gelt / in Abschlag
deß Capitals/ oder in die Zinß zurechnen: So † will ich zu etwas vn- 94.
derweisung einführen/ was gestalt der Richter in verabschidung solcher
Zinßsachen bey disen betrübten Zeiten sich zuverhalten habe. Vnd † 95.
wann es sich begibt/ daß der Schuldner seinem Zinßglaubiger etwas
bezalt/ vnd nicht vermeldt/ ob er solches in Abschlag deß Capitals/ oder
der Zinsen erstatt/ was in solchem zweifel darfür zuhalten / ob das
Hauptgut oder die Zinß hierdurch gemindert werden.

Zum † beschluß will ich die nit weniger zweiffenliche Frag/ ob der 96.
Zeit das Capital auffgekündt werden möge/ oder nit/ hinzu setzen.

Dise Puncten seynd günstiger lieber Leser / welche du von mir
in gegenwärtiger dissertation zuerwarten. Darbey ich doch dir/ vnd
einem jeden mehr Verständigen sein judicium vberlasse. Die

Die Sibende Frag.

Auß was vrsachen die Glaubiger darfür halten/ daß man auch zu diser betrüebten Zeit / vnd nach allgemainer Landtsverderbung die Zinß zugeben schuldig / vnd wie wichtig/ oder erheblich die seyen.

1. Dißorths wirdt in zweiffel gestellt/ vnnd gefragt: Ob die Zinß der verwichenen Jahren von den jenigen / welche die Zinßgüter noch würcklich besitzen vnnd inhaben / geraicht
2. werden müssen/ oder nicht?

Wann du die Schuldner fragst/ wirdest du ein kurtze vnd richtige Antwort erhalten. Dann bey allen ein allgemaine/ vnd nur mit Saiten etwas vnderschidene Leyren ist/ es seye jetzt nit Zeit/ die Zinß zubezahlen: Alle schreyen einhellig / wiewol auß verschidenen vrsachen hierzu bewögt/ der Krieg vnd die Trüebseligkeiten haben alle obligation vnd verbündung auffgelößt / vnd hinweg genommen/ oder daß solche nit entstunde/ verhindert/ oder auffs wenigst exceptionem in factum den Schuldnern verursacht.

3. Derohalben limitiern vnd ziehen sie die oben in nächster Frag
eingeführte Regul/ daß nemblich dem Glaubiger sein Recht deß Zin-
4. ses vorbehalten verbleibe/der gestalt ein: dieselbe habe allein statt/wañ die Zeiten nit so schwär/ vnd trübselig seyen/ daß sie gar keine/ oder allein die zu jhrer notwendigen auffenthalt bedürfftige Früchten vnd Einkommen auß jhren Zinßgütern erheben können.

Hergegen aber werffen die Glaubiger für / die Kriegs Jahr
5. seyen keine Jubel Jahr/ daß sie den Ablaß/ oder Nachlaß der Schulden mit sich führen: schreyen also mit jenem alten inständig: Gib was du schuldig bist / vnd mit dem Martiali vrtheilen sie also:

Et Iudex petit, & petit patronus,
soluas, censeo, Sexte, Creditori.
Krieg hin / Krieg her/
Der Schuld erlaß ich dich nimmermehr.

Exten-

Extendieren alſo die Regul/ vnnd machen diſe erweiterung: daß vneracht die Zeiten ſehr betrübt/ vnnd der Zinßſchuldner gantz keine/ oder doch wenige Früchten auffhebe/ er nichts deſto weniger die völlige Zinß zuerſtatten ſchuldig vnd verbunden ſeye. 6.

Weiln dann die Glaubiger vnd Zinßſchuldner in terminis contradictorijs begriffen/ vnd vilfältig mit einander ſcharmützlen/ ſo will ich/ beede auff den Schawplatz führen/ vnnd ſowol jenen/ als diſen Statt geben/ daß ſie mit einander auffheben/ vnd ein jeder ſeine motiua vnd behelff beybringen möge. Dann gleich wie in zweiffenlichen Fragen pflegt zugeſchehen/ vt tot ſint diuerſæ ſententiæ, quot ſunt diuerſa capita, vil Köpff/ vil Sinn (dann vnderſchidliche vnd vngleiche affect der Leuth ſeynd.) Alſo geſchicht vilmehr/ vnd leichter/ daß etliche zwar einer Mainung/aber auß vnderſchidlichen Vrſachen vnd motiuen darzu bewegt werden/ cum diuerſitatem corporum ſequatur diuerſitas animorum. 7. 8. 9. 10.

Ich will aber vilerley argumenta vnd Vrſachen beederſeits beybringen/ damit wann ſie nit ſovil krafft vnd würckung haben/ als ſie auß mainung jhrer Authorn haben ſolten/ auffs wenigſt ſovil würcken/ als ſie würcken können.

Dieweiln aber die Glaubiger die ſtell der Actorum oder Kläger vertretten/ vnd die Kläger vor den Beklagten gehört werden ſollen/ ſo wollen wir ſehen/ was dieſelbe jhre Klag zu behaupten/ vnnd daß man die Zinß bezahlen ſolle/ für vrſachen einwenden. 11.

Erſtlich ſagen ſie/ daß ein obligation oder verbündtnuß/ welche einmal rechtmäſſig vnnd legitimè auffgerichtet worden/ anderſt nit falle/ noch auffgehebt werde/ dann durch ein richtige paare bezahlung der völligen Schuld/ oder andere rechtmäſſige weiß vnd mittel/ welche vnder dem *tit. Inſt. quib. mod. toll. oblig.* erzehlet werden. *Zorer. q. 1. n. 34.* 12.

Nun iſt aber weder die Zeit dergleichen mittel die obligationes auffzuheben/ *L. obligationum ferè 44. §. placet. ff. de obl. & act.* noch die Kriegsbetrangnuſſen/ wie ich in meinem *Patroc. debit. dec. 1. q. 1. n. 30. & ſeqq.* vmbſtändlich außgeführt. So folgt dann/ daß die obligation der Zinß/ welche (wie man ſupponiert vnnd ſetzt) rechtmäſſig contrahiert vnd auffgericht worden/ weder durch das ein/ 13.

noch das ander hinweg genommen/vñ anderwertig/ als durch würckliche bezalung/ oder andere zugelassene mittel vnd weg auffgelößt werden. *Zorer. q.* 1. *n.* 34. *&* *n.* 155.

14. Zum andern: Alle erbare redliche vnnd auffrichtige contract soll man halten/ vnd gehaissen macht Schulden / weiln einem redlichen Gemüt nichts bessers anstehet/ als dem jenigen/ dessen sich einer gegen dem andern verpflichtet / nachzukommen. Omnes legitimi contractus sunt seruandi, & omne promissum cadit in debitum, quia nihil fidei humanæ magis congruit, quàm ea quæ placuerunt custodire. *L.* 1. *in pr. L. juris gentium.* 7. §. *ait prætor. ff. de pact. L. non minorem* 20. *C. de transact. L.* 1. §. *sed si conuenit.* 6. *ff. depos. L. in conuentionalibus.* 52. *ff. de Vo.* 15. Vnd ein schwäre sach ist die einmal gegebene parolen nicht halten. *L.* 1. *ff. de const. pec.* Also zwar/ daß einer / so seinem gethanen versprechen nicht nachsetzt/ eines Betrugs beschuldiget wirdt. *L. dolus* 44. *ff. mandati. L.* 1. §. *est autem.* 22. *&* §. *quia autem.* 47. *ff. depos.* massen ein bekandtes Sprichwort: Ein Pferdt faßt man bey dem Zaum/ den Ochsen bey den Hörnern/ vnd den Mann bey den Worten.

Verba ligant homines, taurorum cornua funes,
Cornu bos capitur, voce ligatur homo.

Schneid. *in pr. I. de oblig. n.* 17. Ja wie Schurff. *cons.* 99. *cent.* 1. vermeldet/ hat sich GOtt selbst mit der verhaissung verbündtlich ge-
16. macht. Dahero der grosse König Alexander von seinem Præceptore Aristotele jederzeit mit fleiß dahin erinnert worden/ seine Wort vnd Zusage steht vnd fest zuhalten/ anderst werde er weder Glück noch Segen haben. *quod refert Bald. in L.* 1. *ff. de pact.* Vnd sagt man/ daß
17. die alte Römer vornemblich durch 3. Stuck so groß vnnd mächtig worden. Daß sie nemblich alle jhre Consilia reifflich vnd wol berathschlagt. 2. In essen vnd trincken sich schlecht vnd genaw betragen. So dann 3. was sie versprochen vnd zugesagt/ auffrecht/ getrew vnd redlich gehalten haben. referente post alios Aleman. *in palæst. Consult.* 6. *p.* 314. (Also schreibt in terminis Herr Johann Christoff Assum/ der verderbten Schuldnern grosser Patron *in telo necessitatis, paupertatis, & impossibilitatis. f.* 8.) Ergò müssen auch die versprochene/ vnd in dem contract zugesagte Zinß entricht werden.

Zum

Zum dritten: so haiſſen auch die Rechtsſatzungen oder præcepta 18.
juris, einem jeglichen zugeben/vnd folgen zulaſſen / was ſein iſt / vnd den anderen nit zubeſchädigen. *L.* 10. *ff. de. l. & l. §. juris præcepta. 3. Inſt. eod.* Ergò iſt der debitor ſein Schuldt vmb ſo vil mehr zubezahlen verbunden. Herr Aſſum. *fol.* 9.

Vierdtens: wann ein Schuldner den Glaubigern alles abgetret- 19.
ten/ und wie man pflegt zuſagen/nicht einen Löffel vberig behalten hette/ were darumb weder naturalis noch ciuilis obligatio erloſchen/ſonder was er bey ſolcher ceſſion nit bezahlt/ das muß er ins künfftig nach beſſerem auffnemmen entrichten. *L.* 4. *de ceſſ. bon. L. qui bonis C. qui bon. ced. poſſ.* Beſihe *Patroc. debit. dec.* 2. *q.* 8. *n.* 84. *& dec.* 3. *q.* 1. *n.* 131. Renat. *n.* 97. Entzwiſchen er caution vnd verſicherung zum wenigſten mit einem leiblichen Aydt thun muß / ſeine hinderſtöllige Schulden künfftig zu erſter müglichkeit zubezahlen / wie ich auch vermeldt *in præfat. dec.* 4. *§. nullum enim.* In gleichem vnd nicht weniger 20.
der jenige / ſo ein Anſtandt oder Eyſenbrieff von einem Kayſer oder Fürſten außgewürckt / wie ich *dec.* 2. *q.* 2. *n.* 23. bedeutet. *Freudenb. concluſ.* 49. *per tot. Renat. f.* 75. *n.* 134. Weilen dann die Kriegsver- 21.
derbungen der ceſſion vnd abtrettung der Güeter æquipariert vnnd gleich geſchätzt werden/ Mynſ. §. *f. n.* 5. *Inſtit. de Action.* vnd ich auch 22.
ſelbſten *dec.* 1. *q.* 7. *n.* 108. *dec.* 2. *q.* 1. *n.* 137. *dec.* 3. *q.* 2. *n. f.* zugelaſſen. Æquiparatorum autem eadem ſit ratio, ſo folgt darauß/ daß auch die Kriegsbeſchwerungen die obligation deß Zinß nit auffhöſen.

Fünfftens: ſo legt vnnd aignet der laydige Kriegsvnfall den 23.
Schuldnern das beneficium competentiæ, oder die wolthat der Rechtlichen Gebühr nuß zu / wie ich dargethan in dem *Patroc. debit. dec.* 3. *q.* 2. *per tot.*

Nun aber ſo wird durch das beneficium competentiæ eben ſo 24.
wenig die obligation vñ verbündtnuß außgelöſcht/ſondern einig vñ allein ſo lang ein auffzug oder exception verſtattet / biß der Schuldner ſich widerumb in etwas erholet. gl. *ad §. f. Inſt. de act.* Mynſ. §. *item ſi de dote. 9. Inſt. de act.* beſihe *patroc. deb. dec.* 3. *q.* 1. *circ. f. in effectu. n.* 130. *& 31. item q.* 7. *n.* 153. *& continuat. dec.* 4. *& q.* 4. *in pr.* Ergò muß ſolches von dem Kriegseinfall ebenmäſſig geſagt werden.

25. Zum sechsten: Ob gleichwol der Kayser Justinianus selbst darfür halten thut / es seye die Betrangnuß vnnd Armut deß Schuldners gnuegsame vrsach / warumb er jhme ein quinquennal oder fünfjähriegen Außstand zulasse: so läßt jedoch solcher Anstand die obligation, souil das Hauptguet berührt / nit allein nit auff / sonder stellet auch den Lauff der Zinß nicht. Freudenb. *conclus.* 63. Renat. *n.* 104. Vnd der Schuldner ist nichts desto weniger verbunden / caution vnd versicherung der bezahlung zulaisten. *L.* 4. *C. de prec. Imp. offer.* besihe was ich geschriben *dec.* 2. *q.* 2. *n.* 23. *dec.* 4. *q.* 9. *n.* 35. Derohalben so wirdt
26. vil weniger die obligation durch die blosse Betrangnuß vnd Armut außgelöscht werden.

Ja ob gleich zum sibenden / den Schuldnern die bezahlung jhrer Schulden wegen deß paaren Gelt-mangels gantz vnmöglich wäre / so ist doch die abtrettung der verschribenen hypothec nicht vnmöglich. Dn. Assum. *f.* 9.

27. Zum achten: so seyn die casus fortuiti, oder vnfürsehene fäll jeder sach Herrn zuzuschreiben / casus & periculum spectant ad rei
28. dominum. *L. pignus* 9. *C. de pign. act. L. quæ fortuitis.* 6. *C. eod.* Nun aber ist nit allein deß gelihenen Gelts dominium in den Schuldner transferiert, vnd er desselben Herr worden. §. *mutui autem. I. quib. mod. re contr. oblig. L.* 2. §. *appellata. ff. si cert. pet.* sonder auch seiner verpfändten Güeter Herr vnd Besitzer verbliben / *L. cum & sortis.* 35. §. *pignus. ff. de pign. act. L. pignus* 9. *C. eod. L. qui pignor.* 36. *cum seqq.*
29. *ff. de acquir. poss.* Mynsi. *cent.* 6. *obs.* 70. *n.* 3. Ergo so hat der Schuldner casus fortuitos, vnnd die vnfürsehene fäll (darunder auch der Krieg / deß Feindts Ein: vnd Vberfall / vnd die blünderung begrifen. §. *item is cui. vers. & is quidem. Inst. quib. mod. re contr. obl. L.*
30. *contractus* 23. *ff. de R. I.* Gail. 2. *obs.* 23. *n.* 2. *& obs.* 61. *n.* 6.) selbst außzustehn / es könne dann dem Creditori einiger Verzug / Saumseligkeit / oder Schuld deß Verlustes vnd Schadens halb / füeglich zugemessen werden. *L. si nulla. C. de pign. act. L.* 30. *ff. eod. L. f.* §. *f. ff. eod.* vbi Wes. *n.* 7. Id. *n.* 7. *ff. commod.* oder es hätte der Creditor dergleichen Vnglück vnd Vnfäll vber sich genommen / vnd solche zu præstieren versprochen, *L.* 6. *C. de pign. act.* Ita ferè Zorer. *q.* 1. *n.* 44. *& seqq.*

So dann

So dañ vnd zum neundten: seynd die in vnsern Landen gebräuchi- 31.
ge contractus, ob sie zwar auff Zinß lauten / wenigern theils rechte formbliche emptiones censuum realium, sondern es seynd gemainglich nur blosse Anlehen mit pactierten interesse, vnd seynd also census seu obligationes personales cum hypotheca bonorum. Nun 32.
ist versehenen bekandten Rechtens / daß die Schuld mit dem Vnderpfandt nicht vndergehe. *L. quæ fortuitis. & L. pignus. C. de pign. act.*
" vbi Imp. Alex. sic rescripsit: Creditor pignora, quæ fortuito
" casu interierint, præstare noncompellitur, nec à petitione de-
" biti submouetur, nisi inter contrahentes placuerit, vt amissio
" pignorum liberet debitorem. Ad idem est text. *in. L. pignus 9.*
" vbi Imp. Dioclet. & Maxim. statuerunt, pignus in bonis debi-
" toris permanere, ideoq; ipsi perire, & personalem actionem
" debiti reposcendi causa integram creditorem habere.

Zorer. n. 48. *Renat. n.* 43. *&* 44. Andere formieren dises argu- 33.
ment ein wenig anderst / vnd sagen: ob gleichwol die hypothec vnnd Fürpfandt lediglich zu grund gehet / so ist doch dem Glaubiger sein action vnd Klag hierdurch vnbenommen. *per L. si creditor. L. si nulla. & L. pignus. C. d. T. Sichard. ib. n.* 1. welches fürnemblich alsdann statt hat / wann nit allein für die Schuldt etwas verpfendt / sondern auch persona debitoris selbst obligiert vnnd verbunden ist: dann in disem fall ist es in deß Glaubigers willkuhr gestelt / den Schuldtner / wann er das Vnderpfandt würcklich besitzt / reali vel personali actione vorzunemmen. *L. persecutione. & ibi Sichard. n.* 1. *C. de pign. & hypoth.* Ergò hat es vil mehr statt / wann die hypothec noch würcklich in rerum natura, aber in etwas deterioriert, vnd verderbt / vnd dahero dem Schuldtner / als seinem Aigenthumbsherren wenig nutzlich ist.

Zum zehendten: in ansehung vnd von wegen deß saumsals ist der 34.
Schuldtner die Interesse, vnnd was man sich in dem Contract sonst vereiniget / vnd verglichen / außzurichten schuldig. Ex mora debitor vsuras, & quicquid ex conuentione adiectum erit debet. *L.* 1. §. 1. *L.* 19. *L.* 32. *L.* 37. *ff. de vsur. Assum. f.* 10.

Ailfftens: welcher ein Geldtzinß schuldig / der ist debitor quan- 35.
titatis & generis, weilen dann das genus nicht kan zu grundt gehn. Genus perire non potest. *L. incendium.* 11. *C. si cert. pet. per L.*

continuus. 177. §. *illud. ff. de Vo.* oder verderbt werden. *Paul. Matth. VVehner. in obs. pract. V.* Zinß *in pr.* so machen die casus fortuiti oder vnfürsehene vnverhoffte Fäll den Schuldtner nicht ledig. Wie nach vilen vermeldt Freudenb. *de rescript. morat. concl.* 21. *n.* 8. Allwo er *n.* 9. hinzu setzt/ daß man einsen Vnglücks zu deß andern schaden vnd
36. nachtheil nit ziehen soll. Aduersa fortuna ad alterius damnum non est considerabilis. *Arg. L. inter stipulantem.* 83. §. *sacram.* vbi Zas. *n.* 17. *ff. de V.O.* Vnd daß das einreissende Kriegsvnheil ein rechtmässige Schuldt nit außlösche/ oder zu nichten mache / das ist auß gemeiner Rechtsregul bekandt / quod factum legitimè ex superuenienti casu retractari vel irritari non debat.

37. Zwölfftens: auß einem gethanen Anlehen entspringt Condictio certi vnd also personalis actio. *pr. Inst. quib. mod. re contr. obl. vbi Mynsi. n.* 11. & Schneid. *n.* 29. Aber deß verpfendten Stucks halber noch darzu actio hypothecaria, siue quasi Seruiana, vnd also realis. §. *item Seruiana. vbi Dd. Inst. de Act.* Daher der Glaubiger zu wider erlangung seines außgelichenen Geldts / so wol actionem personalem, als realem hat/ in dessen willkuhr stehet/ ob er actione personali
38. gegen deß Schuldtners Person/ oder hypothecaria auff das verhaffte Vnderpfandt klagen wolle. *per L. distractus.* 14. & *L. persecutione.* 24. *C. de pignor.* vnd wo es bey einem weeg fählen solt / der ander cum effectu vorgenommen werden kan. *L. quamuis.* 8. *C. de pign. & hypoth.* wann dann gleich actio realis durch vndergang der hypothec zu Boden fallt/ so hat er sich noch der Personalklag zuerfrewen/ vnd zubedienen / *Zorer. n.* 77. & *seqq. item n.* 112.

39. Zum dreyzehenden: geschehen gemeinklich die vorgestreckte Anlehen zu fortsetz: vnd befürderung deß Schuldtners nutz vnd wolfart/ also wegen erhaltung aller dessen Haab vnd Güeter ins gemain/ werden auch benebens offtermaln / die daruon verfallene Zinß von allem vermögen vnd einkommen / ohne einig gehaltenen Vnderschid / woher solche rüehren vnd zunemmen/ gut gemacht / hierzu auch keine gewise Güeter vnd Stuck deputiert, vil weniger etwas von dem creditore eingangen vnd bewilliget/ als welchen gleich gilt/ es nemme der Schuldner das Gelt / woher er wolle. Ergo folgt / daß die Zinß/ vnerachtet deß Schuldners Güeter verhergt vnd verderbt / nichts desto weniger verzaicht werden müssen / Zorer. *q.* 1. *n.* 104. Zum

Zum vierzehenden: gleich wie in dem contractu mutui der mutuatarius dem Creditori oder Darleyher / es gehe mit dem gelihenen Gelt / wie es jmmer wolle / daſſelbig widerumb zuerſtatten ſchuldig / ob gleich ſolches caſu fortuito zu grund gangen / oder verlohren worden / auß vrſachen / weiln das dominium deß anlehens dem mutuatario zugewachſen / §. 2. *verſ. & is. Inſt. quib. mod. re contr. obl. Add. L.* 1. §. *& ille. ff. de obl. & act. Zorer. n.* 50. 40.

Alſo hat es eben diſe Mainung auch in dem Kauffcontract, in deme der Käuffer dem Glaubiger oder Verkauffer / ein als den andern weg ſatisfaction zulaiſten ſchuldig / weiln auch in diſem contract die Gefahr vnd Verlurſt der verkaufften Wahr den Käuffer concerniert, vnd zwar nit erſt nach würcklicher tradition derſelben / wie in dem mutuo geſchicht (als welches contractus realis iſt / vnd darumben zu deſſen vollziehung ein würckliche tradition deß gelihenen Gelts erfordert wird / *prin. Inſt. quib. mod. re contr. obl.*) ſonder alsbald nach beſchehenem Kauff / ob gleich die erkauffte Wahr dem Käuffer nicht vberantwort worden. §. *cum autem Inſt. de empt. & vend.* Ergo folgt auch (ſagen die Glaubiger) daß in dem Zinßcontract die Jährliche bezahlung derſelben indiſtinctè, vnnd ohn vnderſchid müſſe gelaiſt / vnd nit angeſehen werden / was den Zinßgüetern für vngelegenheit oder Schaden zugewachſen / ob dieſelbe zu grund gangen / oder ſonſt verderbt worden. 41.

Zum fünffzehenden: ſo iſt man in beeden contracten, ſowol deß Anlehens / als deß Zinßkauffs / Gelt ſchuldig / vñ alſo quantitatem & genus: Nun aber entlediget caſus fortuitus (dergleichen auch deß Feindts Ein- vnd Vberfall iſt) vnd das Vnglück debitorem quantitatis von der Schuld gantz nicht / *L. incendium* 11. *C. ſi cert. pet.* Weſ. *in parat. n.* 12. *ff. de reb. cred.* Et genus perire non poteſt. *arg. L. in ratione* 30. §. *verum eſt.* 3. *ff. ad L. Falcid.* 43. 44.

So hören zum ſechzehenden die intereſſe nit ehender auffzulauffen / dann wo das Capital völlig bezahlt / vnd die obligatio principalis & ſortis perimiert, vnd auffgehoben wird. *per L. tutor.* 41. §. 1. *ff. de vſur. & ibi Gothof. in not. Zorer. q.* 1. *n.* 135. *& n.* 157. Nun ſagt aber niemand / daß durch die allgemaine Kriegsruin obligatio principalis auffgehebt oder erloſchen ſeye. Ergò kan man auch nicht ſagen / daß die Zinß aufthören zulauffen. 45.

Zum

47. Zum sibenzehenden: was einem zu gutem eingeführt worden / solle jhme nicht zu Schaden außgedeutet werden. Quod in fauorem alicuius introductum est, in eius odium retorqueri non debet.

48. So ist aber das Vnderpfandt dem Glaubiger zu gutem / nemblich damit er seines Anlehens halber desto mehr versicheret seye / & vt contractui maior fides habeatur, constituiert worden. *Ant. negut. de pign. p. 5. memb. 1. n. 8.* Allwo er sagt: daß die einsatzung deß Vnderpfands wegen der sicherheit der Schuld beschehe / Vnnd damit man desto leichter exequiern könne. *& memb. 3. n. 49. vbi dicit*: quod pignus detur ad cautelam, pro faciliori exactione. Ergò solle dasselbe dem Glaubiger nicht in læsionem, oder zu Nachtheil bedeutet / vnnd interpretiert werden. Dn. Zorer. *q. 1. n. 59. Confer in lat. exempl. p. 1. q. 12. n. 54. & q. 11. n. 11. & 12. praludy.*

49. Zum achzehenden / so ist versehenen Rechtens / quod stipulatio in annos singulos vna sit. *L. 16. §. 1. ff. de Vo. §. at sitta. 3. l. de Vo. vide quæ scripsi p. 1. q. 12. n 104. cum seqq.* Ergò auch die stipulation vnd versprechung der Jährlichen Zinß. Wann dann dieselbe zu guten Zeiten gült: vnd kräfftig / auch der Schuldner zu bezahlung der Zinß verbunden gewesen / so wird er auch zu Kriegszeiten obli-

50. giert verbleiben. Vna enim & eadem res diuerso jure censeri non debet.

51. Zum neunzehenden: In allen Menschlichen Handlungen vnd Contracten ist die Waag der Gerechtigkeit besser vnd gerader nicht zustellen / als wann beederseits Gewin vnd Verlurst gleich einschlagen / als in proposito vom Zinßkauff zu exemplificieren, wann der Kauffer den Zinß sowol / als der Verkauffer / das darumb außgelegte Gelt genießt. Consistit namq; iustitia contractus in æqualitate

52. rerum ipsarum, per justas vtrimq; compensationes. Et ita in censuali contractu sicut emptor census intereá, dum is non redimitur, percipit fructus ex censu, tanquam re sua, ita etiam venditor intereà, dum non redimit censum, percipit tanquam ex re

53. sua vtilitatem ex pretio census. Renatus. *n. 50. & 51. vbi allegat Greg. de Valent. tom. 3. disp. 5. q. 22. pun. 6. v. tertio probatur.* Vnd fahrt weiter also fort: Was wäre aber diß für ein gleichheit oder billigkeit / wann der Zinßverkauffer / so das empfangen Gelt zu grossem

Nutzen

Nutzen angewendt/vnd gleich sobald stattliche fruchtbare Güeter darumb erkaufft hat / die Güeter vnd einschließlich darmit deß Zinßkäuffers Gelt ewiglich geniessen solte / der Käuffer aber / wann das verschriben Zinßguet vergangen/ sowol deß Zinß/ als Capitals in ewig Zeit beraubt seyn müßte?

Zum zwaintzigsten: Ob gleich der Zinßverkäuffer das Zinßguet nicht genießt/so genießt er jedoch das vom Käuffer empfangene Gelt/ welches er zweiffels ohne zu seinem besten Fromben vnd Nutzen angewendt/ oder anwenden mögen/ vnd kan nicht sagen noch klagen / daß er dise beschwerdt ohne einige gegennutzung leyden müsse. Ergò ist er nichts desto weniger verbunden/ die Zinß abzustatten/ seytemaln jhme jedesmal/ vnd auff jeden fall deß Kriegs/vnfruchtbarkeit/oder andern widerwertigen Zustandts das Capital in Handen bleibt/ Renat. *n.* 83. 54. 55.

Der vrsachen auch einem emphyteutæ oder Gültbawren / welcher auß seinen Eigenthumblichen Gülten ein Jährliche Gült verkaufft / vnnd selbige zu Erblehen gemacht/ wegen Kriegs/ oder andern Vnfals die Gült nit nachzulassen. vt tradit Bossius. *sub tit. de remiss. merced. conduct. n.* 114. Auß vrsachen: daß ob er zwar deß Erblehenguets nicht genießt/ so genießt er doch deß empfangenen Gelts/ vide Renat. *n.* 63.

Zum ein vnd zweintzigisten: sagen sie/ es seye auff dem deputations Abschid von Anno 1600. §. Ferrners ist biß anhero/ꝛc. klärlich versehen/ wann ein Schuldner in seinem Schuldtbrieff sich dahin obligiert vñ verbunden/ daß zum fall er mit der Jährlichen Zinßbezalung säumig erscheinen solte/ er dem Creditori gleich das Capital wider abledigen wolle/auff solchen fall stantibus alijs clausulis executiuis gleich mandata sine clausula ertheilt werden sollen. 56.

Zum zwey vnd zwaintzigsten: So seynd den Schuldbrieffen gemainglich etliche/ vnd zwar scharpffe executions clausulæ inseriert, vnd einuerleibt/ welche paratam executionem mit sich führen/ auch sowol die Reichs constitutiones, als gemaine beschribene Recht/ohne ansehung der bewandtnuß der Zeiten zu exequiern, verordnen vnnd befehlen. Dann wann die Schuldbrieff clausulam Guarentigij (oder das außtruckenliche pactum vnd bedingung das verschribene Vnderpfandt propria authoritate, vnnd auß eigner Macht anzugreiffen) 57. 58.

greiffen) mit dem Aydschwur bekräfftiget in sich halten/ so würcken vnd tragen sie die starcke execution auff dem Rucken / sowol/ als die Endvrtheyl. Matth. Koler. *de proceſſ. execut. p.* 1. *c.* 3. *n.* 14. Welches dann auch bey dem Kayserlichen Cammergericht practiciert wird/ allda ex clauſul Gauarentigij gleich die execution decretiert,

59. vnd à præcepto Iudicis angefangen wird/ weiln in liquidis & notorijs nec ordo juris, nec alia ſententia, quàm juſſus Iudicis ad exequendum requiriert wirdt. Also zwar / daß der Richter hierzu gebetten/ dem Glaubiger die poſſeſſion vnd beziehung deren mit dergleichen executions pacten verſchribenen Vnderpfandt ohne einige citation oder eingereichtes Klaglibell adjudiciert, vnnd jhme jhrer getroffenen Vnderhandlung gemäß befilcht zubeziehen vnd zubeſitzen. Gylman. *in ſymphor. ſupplicat. tom.* 2. *p.* 3. *tit.* 2. *ſupplicat.* 14. & Sichard. *in L. creditores.* 3. *n.* 23. *C. de pignor. & hypoth.*

60. Dannenhero ſehen wir täglich/daß die Glaubiger jhnen zu erlangung jhrer bezahlung mandata ſine clauſula zu decerniern, vnd den Schuldnern ein Termin zur bezahlung zu præfigieren begehren/ innerhalb deſſen da ſich der Schuldner nicht accommodiert, alsdann mandatum immiſſoriale in die verſchribene Güter / diß Jnhalts erthailt werden/ daß der Schuldner daruon abtretten/ vnd den Glaubiger in beziehung ſolcher nit turbiern ſoll. Ita Anonymus quidam.

61. Zum drey vnd zwaintzigſten: Jſt kein Zinßglaubiger ſchuldig / für die bezahlung an ſtatt deß Jährlichen Zinſes vnd deß Gelts Früchten/ vnd alſo wider ſeinen willen ein ding für das ander anzunemmen/ vnd ſich darmit befridigen zulaſſen. *L.* 2. §. *mutui datio. ff. de reb. cred.* Weſ. *n.* 4. *ff. de ſolut.* Couarr. *lib.* 3. *var. reſol. c.* 18. *n.* 4. Hartman. Piſt. 1. *quæſt. jur.* 15. *n.* 73. *& ſeqq.* Ergò iſt er vil weniger obligiert, die bezahlung/ wann keine Früchten gewachſen/ nachzuſehen. vide Zorer. *n.* 112.

62. Zum vier vnd zwaintzigſten: Alle nutzung deß Zinßguets / vnnd die Früchten/ ſo darauff erwachſen/ gehören dem Zinßverkäuffer oder Schuldner/ er habe ſie gleich eingeſamblet/ oder ſie ſtehn noch auff dem Feld/ vt ergo Domini commodo naſcuntur, ita eius damno pereant æquum eſt. Renat. *n.* 64.

Zum

Zum fünff vnd zwaintzigsten: wirdt den Zinßcontracten gemaincklich das pactum assecurationis eingetruckt / in welchem fall der Zinß indistinctè zubezahlen ist/ wie es gleich dem darumb specialiter verschribenen Guet ergangen / ob es sich gantz vnnd gar verlohren/ oder es seye wüst vnd öd gestanden. Renat. *n.* 46. *& seqq.* 63.

Zum sechs vnd zwaintzigsten: wann wir ansehen die Schuldtbrieff oder Zinßverschreibungen / so werden wir sehen/ daß die Zinß eintweder ins gemain auff alle Güeter/ Gefäll vnd Einkommen gefertiget werden/ Renat. *n.* 29. oder wann sie auff ein gewises Guet determiniert, so wird gemainglich dise generalis clausula hinzu gesetzt: Daß im fall Abgangs/ wo nemblich das verschriben Zinßguet / oder Underpfand künfftig den Zinß nit ertragen möchte/ auch alle andere deß Verkäuffers oder Schuldners Haab vnnd Güeter/ vmb Zinß vnd Hauptguet zugleich/ verschriben/ hafft vnd pfandtbar seyn. Renat. *n.* 25. oder da vmb den Zinß vnd Hauptguet / ein einzechtig Stuck verpfändt/ jedoch gemainglich hypotheca generalis omnium bonorum hinzu gesetzt wirdt. Id. *n.* 38. Oder da der Zinß von/ auſſer/ oder ab einem benandten gewisen Guet gehn solle/ so bleibt die obligation noch auff der Person deß Schuldners hafftendt. Renat. *n.* 28. *vide quæ tradidi p.* 1. *q.* 4. *n.* 101. *cum seqq.* Vnd ist gemainglich solcher Zinßkauff ex personali & reali mixtus. Item *n.* 30. Ja es geschicht gemainglich vnd allenthalben/ daß die Zinßobligation auff deß Schuldners Person allein cum adiectione hypothecæ gestellt wirdt. Idem *n.* 38. *& lit. Z.* In welchen Fällen allen vmb sonst disputiert wirdt/ ob man nach vndergang der hypothec nichts desto weniger den Zinß bezahlen müsse / weilen die Rechtsgelehrte solches einstimmig affirmiern vnd bejahen. 64.

Zum siben vnd zwaintzigsten: So hat kein Schuldner mit der Vnfruchtbarkeit seiner Güeter sich außzureden/ weil erst angezaigter massen neben den Güetern gemainglich nach laut aller Zinßverschreibungen/ auch deß Schuldners Person obligiert wirdt / welche niemaln so gar vngeschickt vnd vndüchtig (wann sie nur sonsten zum arbeiten lustig ist) auch die Güeter nie so gar abkommen/ verlassen vnd vnfruchtbar seynd/ daß nicht von beeden zumal wenigst so vil / als 65.

einen dürfftigen Glaubiger zustillen/ gnugsam erübriget werden köndte/ Renat. *n.* 41.

66. Zum acht vnd zwantzigsten: Erkaufft der Zinßkäuffer nicht eben specificè die Früchten/ so dises oder andern Jahrs erwachsen/ sondern vberhaupt/ vnd ins gemein/ ein Gerechtigkeit oder das jus den Zinß zuempfahen. Diß jus solle beständig/ steiff vnd vnveränderlich vnd nit nach gestalt der Zeit vñ Läuffen variabil vñ wandelbar sein: sonderlich weiln auch dz Gelt/ so der Zinßkäuffer darumb empfahet/ in seiner Hand gewiß ist/ vñ nit erst von kunfftigen zufallen dependiert. Renat. *n.* 55.

67. Zum neun vnd zwantzigsten: Alle Geist vnd weltliche Recht erkennen die Zinß Contract ad commercia & humanæ societatis mutua officia conseruanda hochnutzlich/ so nit nur von den Contracten/ sondern vilmehr von derselben obseruanz vnd vollziehung der gethanen versprechung zuverstehn/ Renat. *n.* 144.

68. Zum dreyssigsten: hat der maiste theil der Schuldner nicht allein vor einfall deß Feindts die schuldige vnd vertagte/ sonder auch in wehrendem Krieg/ vnd auch so gar/ da sie vnder deß Feindts gewalt/ etliche Zinß aberstattet/ oder wann jhnen solche zubezahlen vnmüglich gefallen/ zum wenigsten dilation zuverstatten oder zuborgen begert. Ergò folgt/ daß sie auch zu Kriegs/ vnd allgemeinen ruinszeiten/ die continuierende vnd vnunderbrochene würckung der obligation erkennt haben/ mit welcher obseruanz vnd erkantnuß sie jhr obligation

69. vnd schuldigkeit bezeugt. Obseruantia quippe interpretatio declaratoria dicitur, & duobus actibus inducitur. Iacob. Menoch. *vol.* 4. *cons.* 390. *n.* 18. post Berlich. 2. *pract. concl.* 36. *n.* 30. & sequitur Zorer. *n.* 106.

70. Zum ein vnd dreyssigsten: die Lehendienst werden in ansehung der Früchten vnd nutznieſſung deß Lehens gelaistet/ seruitia feudi præstantur propter fructus commoditates & emolumenta feudi. *c.* 1. §. *vlt. ex quib. caus. feud. amitt. c.* 1. §. *similiter. de lege Corradi. c.* 1. *an mutus vel alias imperfectus.* Vnd dannoch wann der Vasall von den Lehensgefällē oder nutzungen desselben auch gantz nichts empfangt/ (Als wann auff begeren der Glaubiger die execution in den Lehens-intraden vnd einkommen beschicht) so muß er nichts desto weniger solche dienst laisten. post Gail. 1. *obs.* 117. *n.* 6. Schrader. *de feud. p.* 6.

c. 6. n. 70. Rosenthal. *de feud. c.* 8. *concluſ.* 5. *n.* 6. And. Khol. *p.* 1. *n.* 70. *de ſeruit. feudal.* Idem eſt cum quis aliàs causá damni infecti in poſſeſſionem miſſus eſt, dann dißfals der Lehman nichts deſto weniger zu laiſtung ſeiner Lehendienſten verbunden bleibt. Ergò eben alſo/ ja vil mehr/ iſt ein Zinßſchuldner / ob er gleichwol kein Nutzen auß dem Zinßguet empfangt/ nichts deſto weniger zu ablegung der Zinſen obligiert, in bedencken man die Zinß nicht in anſehung der Nutzungen/ oder Früchten/ ſondern weiln ſolche verſprochen worden/ zubezahlen ſchuldig/ per tradita *p.* 1. *q.* 12.

Diſe argumenta haben ~~Herrn~~ Philipp Zorer. *q.* 1. *n.* 154. & 159. Vnd nach jhme Renatum *n.* 150. bewegt zuſchlieſſen / daß die Zinß obligationes, vnd andere Schulden / durch den Krieg / oder andere dergleichen widerwertige Zufäll gantz nicht hinweg genomẽen/ oder auffgehebt werden. Item *n.* 89. & 90. daß vngeacht deß fürpaſſierten / vnd noch wehrenden verderblichen laidigen Kriegswesens die Schuld obligationes vnnd verhaffte Vnderpfand / ſowol ratione ſortis, als der daruon fallenden Landläuffigen Zinß bey kräfften verbleiben/ vnnd zu dern ablegung dem Creditori auff gebührendes anruffen von der Obrigkeit auch der Zeit mandata de ſoluendo, aut dimittendo hypothecam erthailt/ vnnd die Schuldner vngeacht jhrer einſtrewung der vnvermögligkeit/zur bezahlung durch verordnet: vnd gebräuchige Mittel angehalten werden ſollen. 71. 72.

Mit welchen auch zuſtimmen will Paul. Buſius. *de ann. redit. lib.* 2. *c.* 9. *n.* 6. Allwo er ſagt: wann der Zinß nicht auff den Früchten beſtehet/ ſonder ſimpliciter verſprochen/ vnnd darumb ein Vnderpfandt eingeſetzt worden / ſeye er nit der Mainung/ daß die exceptio fructuum non perceptorum ſtatt finde. Dann es ſey außtruckenlichen verſehenen Rechtens/ daß der Zinß / ſo gar auch durch Vndergang der hypothec nicht zu grund gehe. *L. fundus quem de ann. leg.* 73. 74. Wann dann das jus der Zinſen/ wegen wenigkeit der Früchten / oder wegen der Güeter vnfruchtbarkeit nicht expiriert, iſt es vnmöglich / daß die Jährliche bezahlung hindertriben werde: dann es mit dergleichen Vnderpfandt anderſt nit bewandt iſt / als mit einer jeden verſicherung/ welche/ wann ſie ſchon auffgehoben/ oder auß gutem Wil-

len der contrahenten dissoluiert, so wirdt jedoch der Hauptobligacion dardurch das wenigste nicht entzogen.

75. Noch andere mehrere argumenta können genommen werden *ex p. 1. q. 11. & 12.* præludij, allwo vil allegata zubefinden / sagendt/ daß wann schon die Zinßgüeter oder hypothecæ zu grundt gangen/ oder vnfruchtbar worden/ man nichts desto weniger die Zinß abzustatten verbunden seye.

76. Du hast nunmehr/ gutherziger Leser/ die für die Glaubiger eingewendte argumenta verstanden / warüber ich lieber dein mainung vernemmen / als mein Vrtel fällen möchte. Nichts desto weniger/ weilen du zweiffels ohne etwas von mir erwartest / wil ich erstlich andeütten/wie ein vñ anders von dem Gegentheil möge vñ pflege widerlegt zu werdẽ/vñ nachmaln mein gemütsmainung mit wenigẽ eröffnẽ.

77. Auff das erste für die Glaubiger geführte argument können die Schuldner sagen/ es seye erstlichen vnnöhtig/daß die obligation soluiert, vnd auffgehebt werde/ zu dem endt / daß sie von aberstattung der
78. Zinsen ein oder das andere Jahr frey seyen. Dann es seye auch ein Bestandtmann eines Ackers zur zeit der Vnfruchtbarkeit oder Mißgewächs der Gült: oder deß Bestandgeldts frey / vnerachtet daß die obligation welche ex contractu locationis & conductionis herrührt/ ipso jure adhuc subsistat noch beständig vnd vnerloschen seye. Seruum etiam promissum, si ab hostibus captus est, interim peti non posse, sed si post liminiò redierit, rectè tunc peti, cessasse enim hic magis obligationem, quam extinctam esse. *L. qui res suas. 98. §. aream. vers. diuersum. ff. de solut.* Es werden aber die Gülten
79. oder Bestandtgelter auch bey wehrender obligation darumben nachgelassen / vnd der Schuldtner ope exceptionis befreyt / weilen man dieselbe wegen der Früchten bezahlen muß/ derohalben da keine Früchten erwachsen/ so müsse auch die bezahlung ein stillstand haben. Weil dann auch die Zinß wegen deren auß dem Zinßgut empfangener vnd auffgehebter Früchten willen verraicht werden/so könne sich der Zinßschuldner auch im fall der vnfruchtbarkeit oder mißgewächs/ oder da die Frücht consumiert vnd verderbt worden / der bezahlung (salua etiam obligatione) ope exceptionis befreyen. Besihe Paulum
80. Busium. *lib. 2. de ann. redit. c. 9. n. 2.* allda er sagt: daß die exceptio in factum

in factum fructuum non perceptorũ ſtatt habe/quæ ipſi quidem juri
redituum non aduerſetur, ſed hoc operetur, vt debitor cum effe-
ctu ad cenſum, quo idẽ petitur tempore, ſoluendũ non teneatur.
Ferrner ſagen ſie/es ſeyen auſſer denen vnder dem Titul *Inſt. quib.* 81.
mod. toll. oblig. erzehlten modis noch etliche andere / durch welche ein
obligation auffgelöſt werde / zufinden / vermittelſt dern der debitor
ipſo jure liberiert werde / als da iſt compenſatio, wann nemblich
der Glaubiger dem Schuldner hingegen ſo viel ſchuldig / confuſio,
wann der Schuldner den Glaubiger nach ſeinem abſterben erbt / in-
teritus rei in ſpecie debitæ, wann ein ding ſo der Schuldner in ſpe-
cie oder indiuiduo ſchuldig / ohne deſſelben Schuldt oder ſaumſelig-
keit zu grundt gehet/ violentia creditoris, wann der Glaubiger dem
Schuldtner das jenige / was er jhme ſchuldig / mit gewalt hinweg
nimbt/ Transfuſio, wann deß Schuldtners Güeter wegen einer Miß-
handlung confiſciert werden. *de quib. vid. tract. meum rationoregula-*
rem de contract. p. 2. tit. vlt. §. f. n. 8. & ſeqq. Jtem/ ſo ſeyen auch
noch andere dergleichen Mittel/durch welche ſaltem per conſequen-
tiam die obligation gäntzlich auffgehebt werde / als nemblich / wann
die Perſon / oder die jenige ſach/ derentwegen die obligation einge-
führt wirdt / nicht mehr in rerum natura iſt. Si perſona vel
cauſa deficiat. Alſo hat I. C. Papinianus *in L. Firmio. 26. §. f. ff.* 82.
quan. di. legat. ced. geantwortet: Wann ein Vatter zu auffenthal-
tung ſeines Sohns ein Jährliches Gelt deſtiniert vnd gewidmet/ vnd
der Sohn nachmaln mit Todt abgienge/ ſo ſeye die erſtattung deſſel-
ben Gelts erloſchen/ vnnd könne alſo ſolches nicht mehr erfordert wer-
den/ ſonder hören die alimenta mit der Perſon auff. *L.* 8. §. 10. *in f.*
ff. de Tranſact. Gothof. ad d. §. f. V. deficiente. Da doch mors credi-
toris vnder den modis ſoluendæ obligationis *ſub tit. Inſt. quib. mod.* 83.
toll. oblig. nicht begriffen wirdt. *ſic in L. Titia 19. in pr. ff. de ann. legat.*
non datur actio ex legato annuo, ſi, cum ab vſufructuario ex redi-
tu fundi annuum legatum eſſet relictum, vſusfructus ſit extinctus.
Dahero ſagen ſie / daß etliche reditus vnnd Gefäll / vnnd in ſpecie
die jenige / welche durch ein legat oder Geſchäfft einem verordnet 84.
ſeynd / allein ad dies vitæ wehren. *vide Paulum Buſium. loc. cit.*
n. 10. *n.* 2. Auß Vrſachen / dieweilen ein Jährliches Gefäll /
ſo einem

ſo einem durch ein legat vermacht/ vſufructui legato verglichen wer-
85. de. *L. ſi in ſingulos.* 4. *& L. in ſingulos.* 8. *ff. de ann. legat.* Eben alſo wirdt contractus ſocietatis oder Geſellſchafft diſſoluiert vnd zertrennt/ wann die materi oder das jenige ding / von oder mit welcher ſolche Geſellſchafft angeſtelt worden/ deficiert, vnd nit mehr vorhanden iſt / als zum Exempel / wann einem auß den ſambtlichen Geſellſchafftern ſeine Güeter publiciert oder eingezogen werden. §. *publicatione.* 7. oder wann er von Schulden wegen davon geſtanden. §. *item ſi quis.* 8. vbi Weſ. *Inſt. de Societ.*

86. Zum dritten ſagen ſie/ der Zinßkauff ſeye nichts anders / als ein jährlicher Kauff der jährlichen Fruchten / conſequenter wollen ſie/ wann man keine Früchten einſechſnet / ſo habe ſolches Jahr der Zinß ſich nicht verfallen/ alſo kein obligation erwachſen / dahero man vergeblich diſputiere, wie man ſich davon entbinden ſolle/ eò quod ceſſante causâ obligationis ceſſet obligatio.

87. Vierdtens andere welche ſich nicht auff den Früchten / ſondern auff dem vndergang der hypothec fundiern, ſeyndt der mainung/ man müſſe ſolche verpfändte Zinßſtuck die verfloſſene Jahr für verwüeſt vnd zerſtört halten / dahero die Zinßobligation ſambt den verwüeſten Zinßſtucken (quemadmodum accidens cum ſubiecto) gefallen vnd zu grundt gangen ſeyen.

88. Fünfftens.: Sagen andere/ es wären vnder dem Titul *Inſt. quib. mod. oblig. toll.* allein die jenige modi, durch welche ein obligation ipſo jure auffgehebt werde/ begriffen: die Vnfruchtbarkeit aber hebe die obligation der Zinß ipſo jure nicht auff/ ſonder lege derſelben allein exceptionem in factum zu/ Buſius *d. c.* 9. *n.* 2.

Wie erheblich nun diſe reſponſiones zu dem erſten Argument ſeyen/ wirdt der Leſer für ſich ſelbſten/ vnnd auß dem jenigen/ was ich hieroben / vnd in nachfolgenden geſchriben/ abnemmen können.

89. Auff das ander beygebrachte Argument/ antwortet Herr Aſſum. *fol.* 49. daß man die eingewendte Rechts Regel ſehr wol vnnd ſtattlich gelten laſſe/ ſcilicet in Regulâ, es ſeye aber kein Regul/ welche nicht jhren Exemplaribus vnd Abſätzen vnderworffen. Et regula generalis intelligenda eſt ſecundum ſpecialem diſtinctionem. Was in ſpecie de ſeruandis pactis eingeführt/ darauff antwortet Herr Zorer.

q. 14. *n.* 1224. Es erſtrecken ſich die derenthalb gethane Verſprechnuß conuention: oder pacten nicht auff die impoſſibilitet. *per vulg. regulam in L. impoſſibilium.* 144. *ff. de R. I. c. nemo poteſt. de R. I. in* 6. ſondern es ſeye genug / wann einer dißfals præſtiere, was er füglich thun könde / vnd jhme zupræſtiern möglich iſt. *arg. c. breui.* 17. *vbi gl. & Canon. de jureiur. Dec. ad L.* 144. *Bald. in L. ade.* 3. *C. de locat.* Daß man in der Noth wol könne von den gethanen verſprechen abweichen. prout refert Marc. Anton. Natta *conſ.* 416. *n.* 7. pro quo facit text. optimus. *in L.* 54. §. *inter locatorem. ff. locati.*

Ferners müſſe man dergleichen pacta verſtehen / rebus ita 91.
ſtantibus, nemblich der geſtalt vnd alſo / wann die Zeit / Läuff vnnd alles in dem ſtand / als man paciſciert, beſtehen vnd verbleiben werden / dann die Clauſul rebus ita ſtantibus in allen diſpoſitionen, obligationen, Verſprechungen vnd pacten, ob ſolche ſchon mit dem Aid bekräfftiget / regulariter verſtanden wirdt. *L. quod ſeruus. iun. gl. vlt. ff. de condict. ob cauſ. L. continuus.* §. *cum quis. ff. de V. O. Camill. Borell. conſ.* 49. *n.* 46. *cent.* 1. *Burſat. conſ.* 248. *n.* 7. *vol.* 3. *Maſcard. de probat. concl.* 1131. *n.* 27. Zorer. *n.* 1230. Vnd iſt eben ſouil / als wann man außtruckenlich bey dem contract vermeldt hätte / **Wann alles in demſelben Stand verbleiben wurde.** Alciat. *de præſumpt. reg.* 2. *præſumpt.* 16. *n.* 5. 6. *&* 15.

Dahero ein jedes pactum oder verſprechen / ſecundum terminum 92.
& ſtatum, qui tempore promiſſionis vigebat, interpretiert vnd verſtanden werden muß. Menoch. *Conſ.* 156. *n.* 5. Vnnd wann ſich der ſtatus rerum verendert / ſo iſt der contract nothwendig einer mutation vnderworffen / wie ſolches außführlich probiert Natta *Conſ.* 525. *n.* 16. *& ſeqq.* Mynſing. *reſponſ.* 37. *n.* 17. *& ſeqq.* Dann zum fall die Zeit vnd Läuff in alium ſtatum vbergehn / ſo fallt auch das pactum vnd gethone verſprechung. *L. f. ff. qui ſatisd. cog. L. cum quis ſibi.* 38. *& ibi Gothof. ff. de ſolut.* Zorer. *n.* 1230. Vnd diſe Clau-
ſul / welche in allen / auch mit dem juramento bekräfftigten conuen- 93.
tionibus & actibus tacitè verſtanden wirdt / hat diſen effect vnnd würckung / daß man propter nouum emergens auch von dem jenigen / was man zuuor einweder contrahiert, widerumb mag vmbſtehen vnd abweichen. *c. quidem x. de jurejur. Dd. in L. qui Romæ.*

94. §. *duo fratres. ff. de V. O.* welches insonderheit statt findet/wan gählings
vnd vnverhofft sich eine veränderung begibt / oder etwas newes auß=
95. kombt. *Surd. cons.* 418. *n.* 9. dahero dergleichen newerliche Zuständt
auch newer heylsamer remedien vnnd mittel bedürfftig. Also redt
schier in terminis Herr Assum *f.* 50. & 51. So schreibt auch Herr
Zorer. *q.* 14. *n.* 1228. daß weit ein ander ding seye ein Pact oder ver=
sprechung etwas zuthun oder zulaisten / ein anders aber das factum
vnd die laistung selbst/ welches auff das versprechen erst folgen muß/
vnd einen absonderlichen Act oder Tractat erfordert / welcher etwann
auß vilen vnderlauffenden vrsachen deficiern, vnd auff das gethane
versprechen nicht erfolgen kan. Matth. Matthesil. *sing.* 46.

96. Auff das dritte Argument antwortet wolgedachter Herr Assum,
wiewol die præcepta juris heut zu tag schier gantz vnnd gar in abgang
gerahten/ also daß nicht vbel ein Satyricus gesagt / dieselbe seyen nicht
weniger/als lex Ælia Sentia, vnd Iunia Norbana gantz abkommen /
vnnd sich verwundert/ warumben Petr. Rebuffus solche auch nicht in
97. sein Buch der abgethanen Gesatz/ inseriert vnd eingeruckt: So wirdt
jedoch solch Argument gar leichtlich auff die jenige Creditores, wel=
che bey gegenwärtigen Zeiten jhre debitores auff die Spitzen der be=
zahlung treiben/ retorquiert, daß sie nemblich hierdurch eben dise Re-
gul, alterum non lædere, höchlich vberschreitten/in deme sie mit euß=
serster vnmenschligkeit (der Christlichen Lieb zugeschweigen) jhren
Nechsten verletzen/ vnd jhne/ welcher sonst genug betrangt/noch mehr
98. betrangen. contra. *L. Diuus* 14. *ff. de off. præsid.* hieher reimet sich wol
c. licet. 4. ext. de cens. allwo ein Blinder vnd Erarmbter der Steur
vnd Zinß gantz frey vnd ledig gesprochen wirdt / weilen vnmenschlich
ist/ einen Blinden mit fernerer Stewrbelegung zubekümmern / deme
auß dergleichen Stewrgefällen erhaischender notturfft nach beyzu=
springen were.

99. Nun aber seyndt auß den jetzigen durch das laydige Kriegswesen
verderbten Schuldnern vil Arm vnd Blindt (dann ein Blinder ist/
100. welcher nichts sihet/ dahero ein gelehrte Person der mainung gewesen/
samb wurden die jenige/ welche geraubt vnd deß jhrigen spoliert wor=
den/dahero blindert genennt/ sambt wären sie blind vnnd sehen nichts
mehr/

mehr/ deme aber ich mich opponiert, mit vermelden / es seye besser/ wann man schreibe Plündern vom Plunder/ weilen die Rauber allen Plunder hinwegk nemmen/ vnnd entführen) Ergò ist vnmenschlich dieselbe mit anforderung der Zinsen diser zeit zubekümmern.

Vber das seyndt die præcepta juris cum ἐπιεικεία zuverstehn/ & summum jus summa injuria, strenges Recht grosses Vnbildt. Dahero dann Herr Assum *l. c.* ex Budæo *in prioribus annotationibus in ff. post init.* beybringt/ daß bey den Alten das strenge Recht für das höchste Creutz seye gehalten worden/ vnd daß den Creditoribus, hindan gesetzt der natürlichen billigkeit dem strengen Rechten nach zu verfahren/ lediglich nit gestattet oder zugelassen werden solle. 101.

Bey dem vierdten Argument lassen die Schuldner vnnd deroselben patroni in allweeg zu/ daß das verderbliche Kriegswesen die obligation der Zinß principaliter nicht aufflöse/ oder hinwegk neme/ eben vmb deßwillen weilen auch der Zinß Contract selbst/ als ein vrsach vnd Wurtzel diser obligation, nit auffgehebt werde/ vt ita manente causa meritò manere debeat effectus. Entzwischen aber sagen sie/ daß ex supposito die jenige Vrsach/ warauß die Zinßraichung herrühre/ nemblich die Früchten/ auffgehebt vnd hinweg genommen/ auch dardurch dem debitori exceptio in factum zugeaignet werde/ vnd consequenter auch die action wegen deß Zinß elidiert werde. 102. 103. 104.

Andere antworten/ daß gleich wie die Vnfruchtbarkeit diuerso respectu auch vnderschidliche würckungen habe/ nemblich in locatione & conductione, den Nachlaß der Gült/ oder Bestandtgelts: in annuis legatis aber nicht den Nachlaß/ sondern allein dilation oder Borg. *L. Firmio. 26. in pr. ff. quan. di. leg. ced. gl. ibid.* Gothofred. *ad L. 1. §. f. de condit. & demonstr. L. inter. 88. §. sacram. V. si stipulatus. ff. de V.O.* Also würcke auch dergleichtn laidige Kriegsvnwesen/ wardurch die Vnfruchtbarkeit causiert vnd verursacht werde / in dem Zinß: vnd etlichen andern contracten, welche tractum successiuum haben/ als in dem Erbrecht/ vnd andern/ in welchen Jährlich etwas verraicht wirdt / auff ein oder das ander Jahr einen Nachlaß / löse aber den contract selbst nicht auff/ vnnd ob er zwar souil sein substanz vnd Wesen berührt/ in seinem esse allzeit verbleibe/ so habe er doch kein 105. 106.

würckung vnd execution propter exceptionem temporalem vnnd
107. seye nichts newes in jure, vt effectus rei patiatur separationem á reipsâ.

108. Auff den fünfften einwurff antworten sie: daß der laidige Kriegsvnfall das beneficium competentiæ oder die rechtliche Gebürnuß zwar zulege/ aber solches nicht allein/ seytemalen ein ding vnderschidliche/ ja wol widerwertige würckungen gehaben kan/ inmassen an der
109. Sonnen gar klar zusehen ist/ als welche pro diuersitate subiecti vnderschidlich operiert vnd würcket/ in deme dieselbe das Koth hart/ das
110. Wachs aber lind vnd waich machet. Dann daß die Kriegsbetrangnuß mehr vermöge/ vnd ein grössere würckung habe/ ist daher augenscheinlich zuschliessen/ weilen dieselbe in dem Bestandt Contract ein nachlaß deß Bestandtgelts. *vid. L.* 15. §. 7. *ff. locat. & ib. Gothof. L.* 8. *& eund. ibid. C. d. locat. VVes. cons.* 50. *n.* 52. Couarr. *pract. quæst. c.* 30. Gail. 2. *obs.* 23. Pet. de Vbald. *de societ. q.* 5. *q. n.* 34. Nicol.
111. Boer. *q.* 249. Zorer. *n.* 142. *cum seqq. &* 150. *cum seqq.* Schrad. *in tract. de Contract. rubr. de locat. & conduct. n.* 40. *&* 41. in dem Erbrecht die remission vnd nachlaß der Gült operiert vnd würcket. Ias. *in Cod. de Iur. emphyt.* Nicolaus Euerhard. *loc.* 31. *n.* 7. Laym. *de rer. Ecclesiast. alien. fol.* 41. Schrad. §. *adeo. n.* 2. *loc. cit.* Gail. *l. cit.* De-
112. rohalben ob gleichwol das verderbliche Kriegsvnheil/ vnd daherrüehrende allgemeine Landtsverderbung/ dem Schuldner wegen aller von den Contractibus herfliessende Schulden (wann nichts anders im weg stehet) so vil vnd lang/ biß er zu besserem auffnemmen gelanget/ frist vnd dilation verstattet/ so jret es doch nit/ daß in einem oder anderen fall/ in specie aber in dem Zinß Contract die Kriegspressuren nicht ein gäntzlichen nachlaß würcken/ vnd opèrieren sollen.

113. Auff den sechsten ist jhr antwort: Es werde durch ein Kayserlich rescript allein der quinquennal Anstandt vnd keine gäntzliche nachlassung dessentwillen gestattet/ weilen dasselbe auff alle Schulden sich erstrecke/ es rühren solche gleich auß einem Anlehen oder Kauff/ oder auß andern Contracten her/ in welchen kein nachlaß statt findt/ (außgenommen etlicher Fäll/ welche besihe in patroc. deb. *dec.* 4. *q.* 9. *n.*
114. 50. *& seqq.*) Gleich wie derohalben solch rescript, vnd Anstandtbrieff quoad conductionē, sovil dern ein Beständner/ welcher keine Früchten auß

ten auß dem Bestandtgut eingesamblet / auch wegen deß Kriegswesens nicht einsamlen können/ berührt / gantz vnnöhtig vnnd vberflüssig ist / in bedencken er auß gemainen beschribnen Rechten sich beschützen kan / & frustra precibus impetretur, quod jure communi concessum reperitur. 115.
Also müssen sie / wollen sie anderst conuenienter auff einander reden / auch sagen / es seye solch rescript, so vil die Zinß anlangt/ ebenmässig gantz vnnöhtig/ vnd vberflüssig/ weilen der Kriegsvnfall nit allein dilationem oder einen Anstand / wie wir auß der zehenden Frag ersehen werden / sonder noch ein mehrers / nemblich remissionem oder gäntzlichen Nachlaß (wie sie vermainen) verstatte.
Ob aber der Kayser den betrübten Schuldneren nicht eben sowol einen Nachlaß/ als Anstand könne zulassen/ oder erthailen / Dasselbige 116.
solle in der zehenden, vnnd zwölfften Frag außführlich examiniert werden.
Auff das sibende Argument antworten sie / daß die immission, 117.
oder Einsatz in deß Schuldners Güeter/ oder Vnderpfandt/ nit statt finde/ als wann der Schuldner die bezahlung gefährlich auffziehe/ vnd darinn saumselig erscheine / wie ich in *p. 1. q. 10. n. 51. & seqq. concl. 3. & 4.* gemeldt.
Nun kan aber dem/ durch die laidige verderbliche Kriegsempö- 118.
rungen erarmten Schuldnern kein mora, oder Saumsal/ imputiert vnd auffgetrochen werden. Wie wir hernach in denen für die debitores militierenden argumentis sehen werden. Ergò, &c.
Ferners wann man den creditoribus vnd Zinßglaubigern die 119.
immission vnd Einsatz der Zeit wurde decerniern vnd gestatten / so wurde darauß erfolgen/ das Hertzog : vnd Fürstenthumb auch andere Herrschafften in vil Stuck zerstücklet/ zerglidert/ vnnd in viler vnderschidlicher/ vnd mehrer theils priuat Personen / auch wol gar Juden Handen gerahten müßten/ welche dismembration vnd zerstücklung zu deß H. Röm. Reichs vnnd dessen Mayestät euisceration erwachsen wurde/ welches einem Fürsten vnd Herrn auff alle mittel vñ weg zuuerhüten obligt/ weiln er widrigen fals sein selbst eigene dignitet vnd Würde zunichten machen wurde. Princeps autem non præsumitur velle euiscerare viscera Imperij. M. Anton. Peregr. *de jur. fisci Tit. Habent. Iura Fiscalia an possit aliquid agere. n. 71.* Reincking.

cking. *de regim. secul. & Eccles. lib.* 1. *class.* 1. *c.* 7. *n.* 82. Thom. Mich. *de jurisdict. thes.* 15. *lit. B.* Vnd wurde jhme also mit der rechten seine lincke Hand abhawen. Wilhelm. Anton. *de rescript. morat. concl.* 2. *n.* 55. Ita Dn. Assum.

120. Auff das achte wirdt geantwort: wir verliern allhier nicht in contractu eines Anlehens / oder Pfandtschafft / sonder deß Zinßkauffs/ vnd deß jenigen Grundstucks / auß welchem der Zinß geraicht wirdt. Dahero dise beede contract nicht füeglich vnder einander vermengt werden.

121. Ein andere Antwort ist / daß ob gleichwol der Zinßverkauffer deß von dem Zinßschuldner empfangenen Gelts sowol als deß Zinßguets Herr ist/ vnd dahero auch deren beeder Gefahr vnd Vndergang selbst außstehet/ vnd das dominium verlieret / wie solches gleich mit mehrerem erklärt werden solle: so werde doch eben diß in zweiffel gezogen/ ob nicht in disem fall/ wann das Zinßstuck / warauß der Zinß gehet/ tanquam subiectum census zu grund gehet / oder weilen es verwüst vnd verderbt für vndergangen gehalten wirdt/ auch der auff demselben bestehende Zinß ebenmässig zergehe/ vel vtrum non cessante causa præstationis cessare debeat præstatio.

122.

123. Auff den neundten Einwurff antwortt man / daß solcher vil mehr quæstionem facti, als juris, auff die Pan bringe. Dann am allererstẽ zusehen/ vnd auß der Schuldtverschreibung zuerkennen ist/ ob der contract auff ein Anlehen mit einem Vnderpfandt/ oder auff die Person mit einsetzung einer hypothec gestellt/ oder ob es census merè realis, das ist auff ein Zinß: oder Grundstuck allein gewidmet. Dauon besihe Paul. Bus. *in f. tract. de annuis redit. in facti specie.*

124. Da man nun solches hat/ ist zuwissen/ daß in den ersten zweyen Fällen der vndergang der hypothec zweifelsfrey die obligation nit aufflöse/ *per ea quæ p.* 1. *q.* 11. *n.* 33. *& seqq. notaui.* Vil weniger wirdt der Schuldner ledig gemacht/ da auff dem verpfändten Stuck keine Früchten erwachsen. Besihe *p.* 1. *q.* 12. *n.* 61. Jedoch da man

125. nicht wissen kan / was von den Contrahenten für ein contract geschlossen worden/ ist solcher vilmehr für ein Zinßcontract, als für ein Anlehen zuhalten: es könne dann solches mit gesundem Verstand der Schuldt-

der Schuldtverschreibung / oder darinn gebrauchten Worten nicht gesagt werden/ *per tradita in præludio q. 1. n. 79.* Besihe auch *eod. prælud. q. 5.* Allwo ich erklärt/ mit was Worten ein jeder contract beschehe/ vnd eingeführt werde.

Ad continuationem argumenti wirdt geantworttet: Das Zinßguet / warauß der Zinß verzaicht wirdt/ seye kein Vnderpfandt/ vnd dannenhero werde von der Natur vnd Eigenschafft einer hypothec oder Vnderpfandt zu einem Zinßguet vbel argumentiert. *per ea quæ scripsi p. 1. q. 4. n. 69. & seqq.* Vber das/ ob gleichwol ein ding an statt eines Vnderpfandts dem contract beygesetzt wirdt / so kan doch bißweiln geschehen/ daß saluâ hypothecâ dannoch weder actio realis noch personalis von rechtswegen statt habe. Dañ gesetzt/ es habe Titius von mir einen Acker nahe bey der Statt bestanden. Da ich aber jhme vmb das Jährliche Bestandtgelt nicht getrawte / habe ich von jhme begehrt/ mir zu meiner versicherung / sein in der Statt gelegene Behausung zuuerpfänden. Wann aber der Titius wegen marchierenden Kriegsvolck / so alles verhergt vnnd verderbt / oder wegen Vnfruchtbarkeit keine Früchten einsamblet / so mueß ich jhme ja das Bestandtgelt nachlassen / vnnd kan weder auff das Hauß / noch auff deß Titij Person klagen/ oder einige action cum effectu anstellen. 126.

Auff das zehende geben die Schuldner dise Antwort/ daß dem jenigen einiger Saumbsaal nicht zuzumessen seye/ welcher sich mit einer vnuerwürfflichen exception saluiern, vnnd außziehen kan. In morâ non est, qui legitimâ exceptione se tueri potest. Nun aber können die jetzige durch das Kriegswesen verderbte Schuldtner / sich mit der Vnmögligkeit/ Armueth/ oder grossen Beschwärligkeit entschütten/ derowegen so kan jhnen kein mora oder Saumsaal auffgetragen werden. 127. 128. 129.

Weiter: Gleich wie alsdann / wann einem auff ein Zeit lang ein Schuld geborgt wird/ für solche Zeit noch das Interesse, noch ichtwas anders pænæ nomine prætendiert, oder begehrt werden kan. *arg. L.* 130.

lecta

lecta. 40. ff. si cert. pet. Also ist es gleichmässig bewandt / wann etwas anders dergleichen / so den Nachlaß vnd Entledigung einer Schuldt nach sich führet / sich herfür thuet. Ich antworte anderst / vnd sage / wir verliern hier nit in materia vsuræ, oder deß Wuechers / sonder der Zinsen / als welche mit dem Wuecher in nichts participiern, auch nit auß einem Saumbsaal / sonder ex conuentione, das ist auß denen von anfang zwischen den Zinßgläubiger vnd Schuldnern gepflogenen Handlungen vnd Verträgen zubezahlen seyn.

Auff das ailffte ist der Schuldner Antwort / daß ein Beständner
132. eines Ackers / welcher ein außtruckenlich Bestandgelt dauon zuraichen sich verbunden / ebenmässig debitor quantitatis & generis seye / vnd dannoch / da die Vrsach / warumben das Bestandgelt bezahlt wirdt / auffhöret / vñ wegen Vnfruchtbarkeit oder Mißgewächs keine Früchten auffgehebt werden / ist er solch Bestandgelt für dasselbige Jahr nit schuldig. Vnd dahero ja freylich einsen Vnglück auch zu deß andern
133. Schaden gezogen werden mag / wann von solchem Vnglück das jenige / auß welchem ein Schuld herrühret / auffgehebt / vnnd hinweg genommen wirdt. Jngleichem lassen sie zu / daß obwoln der ordenlich
134. auffgerichte Zinßcontract ex superuenienti causa nicht irritiert, oder zunichten gemacht werde / so könne doch dessen execution ein zeitlang suspendiert, vnd außgesetzt / oder ein vnd das ander Jahr auß rechtmässiger vrsach verhinderet werden. Allermassen in dem auff vil Jahr getroffenen Bestandt eines Ackers die obligation beständig / vnnd in jhrem esse verbleibt / ob gleichwol die exaction deß Bestandtgelts zur Zeit der Vnfruchtbarkeit seinen fortgang vnnd würckung nicht hat.

135. Auff das zwölffte antworte ich leichtlich / concedendo totum, da man von dem mutuo oder Anlehen redet / dann dasselbige auff alle fäll / auch zur Zeit deß laidigen Kriegswesens (cæteris paribus / vnd
136. wañ sonsten alle ding gerad seyn) widerumb erfordert werden kan. Da man aber von den vsuris redet / negiere ich / daß man solche von dem Contractu mutui, oder auß Eigenschafft deß Anlehens von rechtsder weltlichen Rechten (dann anderst in Geistlichen Rechten / welche
137. wegen zubezahlen schuldig seye. Vnd obwoln man nach außweisung

in diser

in diſer Gewiſſensſach in allweg vorzuziehen/ verſehen iſt) die vſuræ oder Wuecher/ auffs wenigſt/ wann man ſolche per ſtipulationem verſprochen/ zugeben ſchuldig iſt/ ſo hat doch Iulius Cæſar, nach dem gantz Italia durch den Krieg verhergt worden / auch ſo gar diſe verſprochene vſuras nachgelaſſen / vnd abgethan/ wie wir vnden in der zwölfften Frag mit mehrerem erſehen werden. Wañ man aber von dem Zinß / vnd zwar von dem jenigen/ ſo auff die Perſon allein / oder auff die Perſon vnd Zinßguet zugleich gericht worden/ reden will/ ſo iſt dem ſcharpffen Rechten nach auſſer allen Zweifel der Zinßſchuldner die Zinß/ vnerwogen daß ſeine Güeter alle vnnd jede zu grund gangen/ noch abzuſtatten ſchuldig / vnd kan wider deſſelben Perſon mit der Klag verfahren werden. Wann wir aber reden von dem cenſu merè reali, welche nemblich auß einem Guet allein gehet/ ſo iſt ein vnderſchid zumachen/ wie hieoben *quæſt.* 5. & 6. zuſehen iſt. 138. 139.

Auff das dreyzehende antworten vnd laſſen ſie widerumb alles zu/ allein diß außgenommen/ daß ein Zinß auß einem Anlehen bezahlt werden ſolle. Dann was von einem Anlehen bezahlt wirdt/ daß wirdt nit anderſt / als mit einem vorgeſchutzten intereſſe ab vſuræ vitio, oder von dem Wuecher entſchuldiget. Ich aber laſſe noch vil ein mehrers zue/nemblich daß in einem warhafften vnd eigentlichen Zinßkauff der Schuldner zu der Zinßbezahlung nicht præcisè ex prædio cenſuali, oder auß einem gewiſen Zinßguet allein / ſondern vndecunq;, Gott geb/wo ers gleich nemme/ſich verbinde. Felician de ſolis. *lib.* 1. *c.* 4. *n.* 5. Beſihe was ich in dem Lateiniſchen geſchriben. *p.* 1. *q.* 4. *n.* 103. Vnnd diß iſt die Vrſach geweſen / warumben ich *p.* 1. *q.* 12. *n.* 12. geſchriben/ es ſeye der Zinßkäuffer die Zinß von dem jenigen/ was das Zinßguet ertragt/ anzunemmen nit obligiert, vnd daß das jus, oder die Gerechtigkeit deß Zinß verkaufft werde/ vnangeſehen/ ob die bezahlung auß den Früchten deß Zinßguets/ oder anderwerts hergenommen werde. vide etiam Clariſſ. Dn. Collegam meum Doct. Eraſmum Paſcha *in theſ. de ann. redit. theſ.* 35. Renat. *n.* 55. & 61. *item litt. ee.* Dahero ich folgendts inferiert, daß diejenige Zinßſchuldner / welche keine / oder doch wenige Früchten auß jhren Zinßgüetern eingefechſnet/ für dieſelbige Zeit von der Zinßbezahlung nit befreyet ſeyen. 140. 141. 142.

143. Was nutzt dann (sagst du lieber Leser) die bestimmung eines gewisen Stucks oder Zinßguets? Darauff wirdt gegnerischer seits eben das jenige/ was allhier gefragt vnnd ventiliert wirdt / geantwortet/ nemblich daß der Zinßkäuffer auch ein gefahr außstehe. Wavon besihe Couarr. *var. resol. L. 3. c. 7. n. 5.* vnd was ich geschriben. *p. 1. q. 1. n. 66. & seqq.* allwo ich dise mainung nicht gut gehaissen. Derohalben hat solches ein andern effect, vnnd würckung / von welchem in der vierdten vnnd nachfolgenden Fragen præludij meldung beschehen/

144. nemblich daß dem Zinßkäuffer vnd Glaubiger zum besten / das Zinßstuck selbst in die obligation komme / vnnd ein jus in re constituiert werde/ der gestalt/ daß nach deme der Schuldner dasselbe alieniert vnd verändert / der Käuffer oder Glaubiger den Possessorem darumben wol anfechten. *q. 5. per tot.* Item wann die Zinßstuck nit nur in eines/ sonder mehrere Händ kommen/ der Käuffer alle vnd jede für die völlige Schuldt beklagen möge. *q. 6. per tot. max. n. 71. & seqq.* daß also der Zinßkäuffer zwo actiones für eine habe / vnnd jhme bevor stehe/ den Zinßschuldner / ob er gleich das Zinßguet einem andern eingehändigt/ *q. 7. per tot.* oder den possessorem vnd Besitzer desselben *ibid. n. 34.* (vnnöhtig die excussion zuvor mit dem Zinßschuldner selbst vorzunemmen *q. 8. per tot.*) beklagen möge / vnnd in allweg in seiner Willkuhr stehe / wen er vor dem andern mit recht fürnemmen wolle. *ibid. n. 20.*

145. Auff das vierzehende Argument ist die antwort/ daß wann daselbige ein nachtruck hette/ so müeste es dises schliessen/ daß der Käuffer nichts desto weniger/ ob auch die verkauffte Wahr zu grundt gangen/ den Werth darfür zubezahlen schuldig seye. In vnserem proposito aber/ vnd Zinßhandlung/ ist nit die frag/ ob der Zinßkäuffer dannoch den Werth (welchen andere das Capital pflegen zunennen) abzustatten verbunden/ wann die verkauffte Wahr zergangen / sonder das Gegenspil/ oder der Zinßverkäuffer oder Schuldner / auch nach deme das Stuck/ auß- oder auff welchem der Zinß constituiert worden/ zugrundt gangen/ denselben zuerstatten schuldig seye? dann die Zinß seynd an statt der verkaufften Wahren/ vnd nicht an statt deß Geldts / oder

146. Kauffschillings vnd vnerachtet das Zinßguet zergehet/ so wird doch nit dar-

nit darfür gehalten/ daß die verkauffte Wahr zergehe / seytemalen ein Zinß/ wañ man denselben formaliter nemblich pro re incorporali oder für die Gerechtigkeit selbst einen Zinß zuempfahen neñen wil/ so 147.
leichtlich nicht zu grundt gehn kan. Fernners so ist vnder dem Anlehen/ vnd anderen Käuffen / vnd dem Zinß Contract diser vnderschaidt zumachen/ daß die erstere Contract jederweilen ein personal obligation gebären/ welche/ vnangesehen die in den Contract gezogene Sach zergehet/ dannoch in seinem esse beständig verharret : Aber wann man 148.
einen Zinß auff ein Grundstuck allein constituiert vnd widmet/ so entspringt hierauß kein Personal obligation, ja wann dieselbe schon bißweilen entstanden/ so zergehet sie widerumb/ also zwar daß nichts mehrers/ als jus in re (welches sie ins gemein ein realobligation pflegen zunennen) noch vbrig ist : Dahero sich nit zuverwundern/ daß in den ersten obgesetzten Fällen die obligation, wann die in den contract gezogene Sach schon zu grundt gangen/ auff der Person beharret / vnnd also die Person deß Schuldtners obligiert verbleibt/ in dem letzten fall aber nicht anderst / als ein accidens destructo suo subiecto zergehet 149.
vnd auffhöret. Besihe Renatum. *n.* 33. *in f.* allwo er selbsten vnder dem Zinß : vnnd andern contracten disen vnderschidt machet/ daß in dem Zinß Contract / die Güeter als ein wahres subiectum, worauß der Zinß geraicht werden solle/ in andern aber als ein Beysatz vnd Vnderpfandt hinzu gesetzt werden. 150.

Auff das fünffzehendte antworten sie/ gleich wie in dem Contract deß Anlehens oder mutuo der jenige / dem das Anlehen beschicht/ nicht erledigt wirdt / wann er das empfangene Geldt / welches er seinem Glaubiger widerumb zustellen wolte / vnnd jhme villeicht schon in das Hauß schicken thäte/ durch vnfürsehenen Fall verlohren/ seytemal diser Schuldtner nit eben dises Geldt in specie, welches er zum Anlehen empfangen / sonder ein Geldt in genere zubezahlen sich verbunden : Also werde auch der Zinßschuldner nit entlediget/ wann er eintweder vmb das pretium, oder den Werth/ so jhme von dem Käuffer behändiget worden / oder vmb das jenige Geldt / welches er an statt deß Zinses bezahlen wolte/ durch Vnglück komen / vnd ist ja in disem kein vnder-

vnderscheid zumachen / vnder erstgedachtem vnd obgesetztem Fall deß Anlehens. Aber ein andere vngleichheit vnd vnderschid zwischen bee-
151. den Fällen ist/ vnd bestehet in disem/ daß in dem Realzinß / welcher einig vnd allein auff einem Guet bestehet/ (dann welcher auff einer Person allein/oder aber auff der Person vnd Guet samentlich constituiert ist/ der zergehet nit/ ob auch gleich das Zinßguet zu grund gehet / wie ich dann quæst. 5. außführlich angezaigt) nicht die Person den Zinß schuldig/ sonder das Guet gleichsamb selbst. *arg. L. sed etsi* 6. §. 2. *in f. ff. si seruit. vind.* Dessen vndergang die obligation vnnd verbündtnuß nit weniger als der Todt deß ohne Erben absterbenden Schuldners auffhebt vnd hinwegk nimbt.

152. So wirdt auff das sechzehende Argument zur Antwort erthailt/ es reime sich dasselbige nit auff die Zinß/ sonder auff die vsuras vñ interesse, wie dann auß dem von Herrn Zorern allegierten *vol.* 3. *Ba-*
153. *silienſi disp.* 7. *de vsur. thes.* 78. *&* Borcholt. *de vsur. c.* 7. zuersehen. Dann wann man von warhafften eigentlichen/vnd zuläßlichen Zinsen reden will/ so kombt die redditio sortis, oder die widergebung deß Capitals / gantz nit in die obligation, sonder es stehet solche in der lautern vnd freyen Willkuhr deß Verkauffers / weiln auff seiten deß Käuffers / oder deß Zinßglaubigers alle Zinß ex sua natura ewig vnd vnablößlich seynd/ *Const. Caroli V. de anno* 1548. *rub.* von Wuecherlichen contracten. Leſſ. *dub.* 12. *n.* 94. Andr. Gail. 2. *obſ.* 7. *n.* 14. Canis. *c.* 11. *de vsur. & cens. f.* 214. *in not. ad Carolin.* vnd in disem werde ein Zinß von einem Anlehen vnderschaiden/ daß in einem Anlehen der Glaubiger von seinem Schuldner das Capital frey: vnd eigenes Willens wider zuruck erfordern möge/ in dem Zinßkauff aber
154. nit. Felician. *l.* 1. *c.* 7. *n.* 15. *vid. p.* 1. *q.* 11. *num.* 6. Zum fall aber das außgetruckte geding oder pactum der ab: vñ widerlösung hinzugesetzt werde (wie nunmehr solches in dem schwung gehet/ dauon ich *q.* 2. *n.* 82. *& seqq.* gemelt) ist zwar nit ohne / daß dafern sonst alles gleich ist/ die Zinß so lang pflegen zulauffen/ biß daß der Verkäuffer das empfangene Gelt widerumb restituieret, es folgt aber darumb nicht gleich dar auß/ daß sich kein anderer Fall eraignen könde/ in welchem auch vor der ablösung deß Kauffschillings sich der Zinß anderwertig

wertig enden vnd auffhören könde. Dann gleich wie vil mittel vnnd weg andere obligationes auffzulösen/ vnd hinweg zunemmen gefunden werden/ also auch die Zinßobligationes.

155. Auff das sibenzehende antworten sie: wann dasselbige Argument von den eigentlichen hypothecis, das ist einig vnnd allein zu mehrerer versicherung deß Glaubigers verpfändten Güetern verstanden vnd gezogen werde/ so lassen sie alles mit einander zu: wann aber dasselbe von den Zinßgüetern redet/ so ist hierauff *q.* 5. *n.* 77. & 78. wohin ich den Leser geliebter kürtze halber will gewisen haben/ geantwortet worden.

156. Auff das achzehende antworten sie: tametsi stipulatio annua in se spectata sit vna, atq; vna ex ea nascatur actio pro omnibus annis, dannoch wann man den effect vnnd würckung selbst ansehen wölle/ so seyen es deren mehrer. Cum ante diem sequentium añorum agi non possit, *vid. Prælud. q.* 12. *n.* 118. Vnnd ob es gleich nur ein einfache Schuld/ vnd nur eine/ vnd einfache obligation vnd verbündung/ dieweiln aber solche jhr krafft vnnd würckung auff alle Jahr extendiert vnd außbraitet. *d. q.* 12. *n.* 105. Kan auffs wenigst ein oder das ander Jahr die exaction hindertriben werden/ vnnd also ein anders in die obligation, ein anders aber in die execution kommen.

157. Dieweiln dann die jährliche laistung oder liferung plura facta, so auß einer Schuldt herrühren/ in sich begreifft. *d. q.* 12. *n.* 104. (dann der jenige/ welcher einen Zinß verkaufft/ der muß Jährlich was geben vnd thun/ nemblichen die Jährliche Schuldigkeiten ablegen/ *d. p.* 1. *q.* 11. *n.* 5.) So kan gar wol vnd leichtlich geschehen/ daß die obligation je vnd allzeit/ souil jhre substanz vnd Wesenheit betrifft/ vnuersehrt verbleiben/ ob gleichwol nit allzeit auß solcher obligation geklagt oder agiert werden kan. Jngleichem dann auch der Bestand locatio & conductio ein einfacher contract ist/ vnnd dannoch ist 158. man ein Jahr das Bestandgelt zubezahlen schuldig/ das ander Jahr aber nit/ oder auff ein andere weiß: Ein eintziger Bestandt deß Ackers ziecht das Bestandgelt auff etlich Jahr nach sich/ vnd dannoch/ wañ man das Bestandtgelt wegen Vnfruchtbarkeit oder Mißgewächs/ auff ein Jahr nicht schuldig ist/ sonder solches nachgelassen werden

mueß/ so ist dannoch der contract nicht mehr/ als ein einfacher oder einzechtiger Bestandt. Ergò so wirdt ebnermassen die Verkauffung der Jährlichen Zinß ein einfache vnd vnzerthailte Verkauffung seyn vnd verbleiben/ ob man gleichwol für ein oder das ander Jahr kein Zinß zuuerraichen daruon schuldig gewesen. Dises Argument ist dem gemainen Mann in Teutscher Sprach zuerklären etwas schwäres/ Von den Gelehrten aber in dem Lateinischen Exemplar leichtlich zuuerstehen.

159. Auff das neunzehende/ kundte in vil weg geantworttet vnd angezaigt werden/ daß die gleichheit zwischen den Contrahenten nicht allenthalben vnd allzeit gehalten werde/ in dem solches die Natur vnnd Eigenschafft der verschidenen contracten nit leydet/ welches in denjenigen vornemblich vnd am maisten erscheint/ in welchen kein gegenobligation oder gegenverpflichtung zufinden/ als in mutuo depo-

160. sito, commodato, donatione, das ist in dem Anlehen/ hinderlegten dingen vnd schanckungen. Ja so gar in dem contractu Societatis oder Gesellschafft/ qui tamen vinculum fraternitatis habet, lassen die Doctores eine vngleichheit zu. Besihe was ich geschriben in tra-

161. ctatu ratioregulari de contractibus. *tit. de societate.* §. 1. & 2. Ich sage allein das/ wann dises Argument gelten wurde/ so müßte notwendig darauß folgen/ daß der Zinß/ welcher nit zumal auff die Person deß Schuldners/ sonder einig vnd allein auff ein Guet oder Stuck gewidmet/ ob gleich solch Guet oder Stuck (auff welches anfänglich der Zinß geschlagen worden) lediglich zu grund gienge/ hierdurch nit perimiert, noch auffgehoben wurde/ (welches doch der gemainen/ von mir *q.* 5. *n.* 50. & *seqq.* angezogenen Lehr der Doctorum widerstrebt) dieweiln auch in disem fall der Zinßverkauffer oder Schuld-

162. ner deß Gelts genüesse. Vber das wurde auch diß erfolgen/ daß in dem Anlehen die bedingte vsuræ, oder der Wuecher recht vnd wol begehrt wurden: Dann weiln der mutuatarius deß gelihenen Gelts genüeßt/ so wurde die von dem Renato begehrte gleichheit erfordern/ daß der Darleyher/ wann jhme gleich nichts abgehet/ oder kein Schaden darauß entstehet/ also kein interesse darbey hat/ dannoch ein Gewin oder Genuß daruon haben/ vnd hergegen deß Wuechers geniessen solte:

solte: welche folg er *n.* 92. & 93. freywillig zulasset/ aber von der Catholischen Warheit mercklich abweichet. 163.

Drittens/ so supponiert vnd setzet dises Argument / es seye das Gelt wol/ vnd zu einkauffung der Güeter angelegt/ welches doch gar vngewiß ist/ dann wie wer jhm / wann hingegen das Gelt gleich wiederumb verlohren worden/ wurde darumb der Zinßkäuffer oder Glaubiger / weiln der Verkäuffer oder Schuldtner keinen Nutz von demselbigen hätte/ keinen Zinß erwarten oder verhoffen können. 164.

Vierdtens nemme ich für bekandt an / daß der Zinßverkäuffer oder Schuldner den Nutzen auß dem zinßbarn Gelt / tanquam è re sua, das ist/ auß seiner eignen sach empfange / welches der Renatus selbst *n.* 132. *ibi*: Dann ob zwar dem also/ &c. widerholet/ vnd dañoch in Mainung mich zutadlen/ sagt er alldorten/ solches sey allein bey den Bawren / nicht aber bey den Rechtsgelehrten wahr: wie wäre jhm aber/ wann einer darauff sagen vnd subsumieren thäte/ es wäre dises bey dem Renato selbsten wahr/ lieber / was wurde für ein conclusion vnd Schluß erfolgen. 165.

Fünfftens/ so bekennt er *n.* 51. daß der Käuffer krafft deß pacti assecurationis souil erhalte/ daß im fall das Zinßgut gar vndergehn/ oder so schwach werden solte/ daß es den Zinß nit mehr ertragen möchte/ solchen abgang bey andern deß Verkäuffers Haab vnd Güetern / oder bey jhme vnd seinen Erben suchen kundte vnd möchte: Ergò im widrigen fall / wann dises pactum nit eingeruckt / muß man zulassen/ daß wegen deß Zinßguets vndergang/ der Zinß ebenmässig zergehe / 166. seytemaln dises pactum sonst gantz vergebenlich/ vnd vberflüssig wäre/ wann solches sich selbst darunder verstuende / nach der gemainen Rechts Regul: frustra exprimitur, quod tacitè subauditur.

Auff das zwaintzigste Argument/ kan man schier auff eben solche 167.
weiß antworten. Souil die instanz von dem emphytheuta / oder 168.
Erbrechter belangt/ so supponiert dieselbe erstlich / daß zur Zeit deß Kriegs/ oder andern Vnhails/ demselben die Gült nachzusehen seye / welches doch Herr Renatus *n.* 84. nicht zugibt. 169.

Ferner/ da solches Argument schliesset / so folgt/ daß man ab emphyteusi ad censum recht/ wol vnd gültig argumentiern könne/

(an=

(anderst als Herr Renatus *n.* 88. gewolt) welches die Zinßverkäuffer oder Schuldner auff den Glaubiger selbst also schieben vnd sagen kön-
170. nen: Zu Kriegszeit muß man dem Erbbestandt oder Gültmann die auff dem Guet hafftende Gült nachlassen/ wie in folgender quæstion gesagt werden solle. Ergò auch dem Zinßschuldner die Zinß. Dise consequenz wirdt also probiert, vnd bewehrt: dann die Glaubiger ziehen dises Argument von einem Erblehen: oder Erbrechtgut auff den Zinß für sich an/ Ergo so müssen sie leyden/ daß solches auch wider sie gelte.

171. Auff das ein vnd zwey vnd zwantzigste wirdt antwortlich erstat-
tet/ was die clausulæ executiuæ würcken/vñ was krafft sie haben/ seye
172. anderstwo zu examiniern. Hierentzwischen kan gleichwol gesagt werden/ daß dergleichen mandata zwey ding vorher præsupponiern, das erste bey dem Glaubiger/ daß nemblich die Schuldt richtig vnnd am Tag lige (dann die execution nit statt hat/ als allein in den liquidierten vnd erwisenen Schulden. Gail. 1. *obs.* 68. *n.* 6.) Das ander
173. an seiten deß Schuldners/ da er nemblich saumbselig in der bezahlung gewesen. Nun aber ob man bey disen gegenwertigen Zeiten/ die auch bey guten Jahren versprochene Zinß zu bezahlen schuldig/ ist noch nit gar richtig/ sonder bey den Gelehrten strittig/ vnnd dieweil die Armut den Schuldner à mora entschuldiget/ *arg. c. si res.* 1. *caus.* 14. *q.* 6. *arg. c. cum in. ext. de usur.* kan jhme kein saumbsal imputiert, vnd zugemessen werden.

174. Auff ein andere weiß antwortet Herr Assum. *f.* 55. daß die Kayserliche mandaten vnnd rescripten stillschweigent dise condition in sich begreiffen/ vñ anderst nit verstanden werden/ als si preces veri-
175. te nitantur. Dannenhero/ wann etwas widerrechtliches von der Kayſ. May. befolhen wurde/ so wurden dieselbe zu veränder: oder widerrueffung desselben nicht vngenaigt/ sonder als ein Kugel beweglich seyn. *arg. L.* 1. *C. de pet. bon. sub. L. proximè. ff. de his quæ in testam. del. cum simill. apud D. Iohann. Kizelium. de monet. class.* 1. *theor. sub allег. ad L O.* vnd ist solches abzunemmen ex *L.* 1. *C. de pet. bon. sub. lib.* 10. Allwo die Kayser sich selbsten sehr beklagen/daß sie gemainiglich auß vnverschambter zumuttung der Supplicanten dahin vermögt werden/ daß sie auch das jenige/ was für sich selbst nicht zuzulassen/ jedoch bißweilen gestatten.

Auff

Auff das drey vnd zwantzigste Argument antworten sie: wann 179.
dasselbe durch vnd durch gültig were / so kundte es auch auff dise weiß formiert vnd retorquiert werden: In der noth / wann der Schuldner mit Geldt nit versehen/ sich auch niemandt findet/der jhm abkauffen wil/kan er seine beste Sachen an statt bahrer bezahlung dem Glaubiger darbieten. *auth. hoc nisi. C. de solut.* Ergo so folgt / daß in der Noth/ wann der Schuldner nichts hat / der Glaubiger schuldig seye/ 177.
jhme die Schuldt völlig nachzulassen. Vber das so kan der vrsachen willen ein ding für das ander nit bezahlt werden / weilen der Schuldtner das jenige /was er offeriert vnnd darbietet / vil mehr verkauffen/ 178.
vnd seinen Glaubiger von dem erlösten Geldt contentiern solle(dann alle sachen in Gelt können verkehrt werden. *L.* 2. §. *& neminem.* 1. (*de const. pecun.*) welches jhne nit schwär ankommet. Wann jhme aber solche zuuerkauffen nicht möglich/ vnd er also erarmet ist / daß er sonsten nichts hat / so macht die Not solches mittel hierinn/ daß der Glaubiger mit dem jenigen/ was jhme der Schuldner offeriert vnnd anbietet/ sich muß zufriden stellen lassen. Welche ratio vnd vrsach aber in dem durch das Kriegswesen erarmbten Zinßschuldner nicht statt findt. Gleichwol/ wann wir Herrn Renato glauben wollen/dem Zinß- 179.
schuldner auch nit schwär fallt/die Becher vnd andere Silbergeschirr/ Ring/ Halskettinen (wann er anderst dergleichen hat / vnnd solche vnuerletzt seines Standts vnnd condition mit Ehren hinweg geben kan/ wie ich in patroc. *dec.* 3. *q.* 4. *n.* 142. *& seqq.* vermeldt) zuuersilbern/ vnd auß dem erlößten Gelt die Zinß zuerstatten.

Was in dem vier vnd zwaintzigsten Argument gesagt wirdt / ist 180.
vnzweifenlich wahr. Entzwischen aber vermainen die jenigen/ welche sagen/ die Zinß seye man schuldig in ansehung der Früchten/ es müsse auch der Zinß / wann keine Früchten erwachsen/ tanquam causâ cessante auffhören/ vnd nit verraicht werden. Weiln ich aber das jenige *in prælud. q.* 12. berüert/ will ich allhier daruon keine meldung mehr thun.

Auff das fünff vnnd zwaintzigste wirdt geantwortet / es seye 181.
wahr/ daß in demselben particular casu deß Zinßschuldners Person obligiert vnd verbunden bleibe/ es gehe die sach gantz zu grund/ oder sie werde vnfruchtbar: per tradita *sup. quæst.* 5. *n.* 25. *& seqq. & q.* 12. *n.* 61.

n. 61. Es kan aber von einem Fall nit gleich auff alle Fäll/ vnd à particulari ad vniuerſale argumentiert werden.

182. Das ſechs vnd zwantzigſte Argument iſt allein ad hominem vnd auff die jenige gericht / welche ſich in dem vndergang deß Zinßguets fundieren vnd gründen/ wavon beſehen werden kan / was ich quæſt. 5. geſchriben/ vnd mich maiſten theils Herren Renato conformiert. Vnd wañ ſich die jetzige Schuldtner alle vnd jede auff dem vndergang fundiern thäten/ vnd ſich einig vnd allein mit diſer exception von der Zinßbezahlung außhalfftern wolten/ ſo wurde ich mich auch/ was das anlangt/ mit jhme leichtlich vergleichen. Dann was von dem vndergang geſagt wird/ das nemblich in anſehung deſſelben die Zinß auffgehoben werden/ das iſt maiſtens von dem realzinß allein/ vnnd von dem gäntzlichen Vndergang deß Zinßguets zuuerſtehen / dergleichen Zinß aber wirdt gar ſelten gleich anfänclich conſtituieret, wie dann auch dergleichen gäntzlicher Vndergang ſich ſelten eraignet.

183. Das ſiben vnnd zwaintzigſte Argument ſchließt bey mir gantz nichts. Dann wie wer jhm/ wann der Zinßverkauffer das außtruckenlich geding machte/ daß er die Zinß anderſt nit ſchuldig vnnd verfallen ſeyn wolte/ als allein in anſehung deß Zinßguets / vnnd ſo lang er daſſelbe beſitzen thäte? wie wann er in der Zinßauffrichtung ſich dergleichen Wort nit gebrauchen thäte / durch welche ein ſolcher contract, ſo ein perſonalverbindung nach ſich zoge / eingeführt wurde/ als zum Exempel/ wann er ſagt: Ich lege auff mein Guet 5. fl. Jährlichen Zinſes? wie wann das zinßbare Guet auff einen dritten Mañ/

185. oder tertium poſſeſſorem käme/ der Verkäuffer aber oder Schuldner ohne Erben abſturbe/ zaige mir einer/ wie für ſein Perſon der Beſitzer alsdann obligiert vnd verbunden wäre. Ja geſetzt/ er ſeye verbunden/ ſeye aber ſo kranck/ daß er ſich jederweiln müſſe zu Beth halten/ vnd entzwiſchen die Aecker von 3. oder 4. Jahren niemaln gebawt werden/ oder ſie ſeyen vom Feind eingenommen/ ſage mir einer/ wie diſer etwas vermittelſt ſeines fleiß auß den Aeckern erzwingen/ vnd die Gläubiger daruon bezahlen könne.

186. So bewegt mich das acht vnd zwaintzigſte Argument auch ſo faſt nicht: dann ob gleichwol nit ohne/ daß die Frücht von dem Zinß-

verkauffer

käuffer nicht erkaufft werden/ wie ich *in prælud. q.* 12. *n.* 129. *q.* 2. *n.* 106. *q.* 4. *n.* 103. vermeldt/ so kundte doch der Gegentheil sagen/ daß obwoln ein oder das ander Jahr gar keine/ oder doch geringere Zinß aberstattet worden/ so werde doch das jus vnd Gerechtigkeit selbst nit variert, sonder es bleibe dasselbige nichts desto weniger beständig. Wie wir dann ingleichem auch sehen/ daß die Gesatz nach beschaffenheit der 187.
Zeit vnd Personen gar offt geendert vnd variert, vnd offt ein anders in den pandectis, ein anders in codice, vnd wider ein anders in den nouellis constituiert, gesetzt vnd geordnet werde/ vnnd dannoch verbleibt das Recht oder die Gerechtigkeit an jhr selbst allzeit beständig/ ewig vnd vnuerenderlich.

Ebnermassen so entspringt auß dem Bestand oder locatione 188.
dergleichen obligation, welche den Schuldner verbindt/ das Jährliche Bestandgelt zuerstatten/ vnd dannoch sagt niemand/ daß das jus vnd Gerechtigkeit selbst an seiten deß Verleihers variert, oder verendert werde/ vnerachtet dem Beständner das Bestandgelt auff ein oder das ander Jahr/ wegen Mißgewächs oder anderer Fäll/ nachzulassen ist. Wie gewiß vnd standthafftig bißweiln das von den Zinßschuld- 189.
nern empfangene Zinßgelt seye/ dasselbige können vil/ welche es bey disen verwichenen Jahren selbst erfahren/ bezeugen/ vnd vil besser/ als ich/ auff den andern theil deß Arguments antworten.

Auff das neun vnd zwaintzigste antworten sie/ es werde der Zinß- 190.
contract darumb nit vnnutzlich/ daß desselben execution vnd vollziehung bißweiln erheblicher vrsachen wegen verhindert werde/ sonsten wurde auch folgen/ daß der contractus emphyteuticus, oder deß 191.
Erbrechts/ Item der Bestandt (welche dem gemainen Nutzen/ vnnd zu fortpflantzung der Menschlichen Gesellschafft eben so notwendig/ wie ich in dem tractatu ratioregulari *de contract. rub. de contractib. in communi n.* 33. & §. *adeò de locat. & cond. n.* 33. erwisen) eben sowol vnnutzlich wurden/ wann das versprochene Bestandtgelt/ oder die Gült auß bewöglichen Vrsachen nachgelassen/ vnd die execution der gethanen versprechung auffgeschoben werden müßte.

192. Auff das dreyssigste wirdt geantwortet / es rede der Menochius de consuetudine interpretatiua & declaratiua actus dubij, so die vnserige pflegen obseruantiam zunennen/ welche zwar / wie er sagt/ durch zween actus eingeführt werde: Aber wir verliern in keinem zweiffelhafftigen actu, welcher einer interpretation oder erklärung bedürfftig wäre. Dann wann einer die Zinß bezahlet/ so bezahlet ers darumb / dieweiln er sich hierzu verbunden / vnnd ist er dieselbe dem strengen Rechten nach auch zu Kriegszeiten schuldig gewesen/ welche
193. ob er gleich zubezahlen nicht schuldig gewesen wäre/so hätte er jhme durch die bezahlung eines vnd andern Jahrs selbst nit præjudiciert, dieweiln erst die bezahlung/ welche zehen Jahr an ein ander gleichförmig beschicht die Gerechtigkeit eines Zinß einführet. Frider. Martini c. 3. n. 73. Zu dem wirdt niemand leichtlich sagen / daß der bestand-
194. man/welcher vngeachtet deß Mißgewächs dañoch das gantze Bestandgelt/ein oder das ander Jahr bezahlt/dasselbige hernach je vñ allzeit be-
195. zahlen müsse/ vnd niemaln einigen Nachlaß begehren könne. Was Berlichius wolle/ist mir vnwissendt/dieweiln er in meinem Exemplar p. 2. concl. 36. n. 30. & seqq. von dergleichen obseruanz nichts hat.
196. Erstlich auff das ein vnd dreyssigste ist die Antwort / daß auch die obligation oder Lehendienst auß dem zwischen dem Lehenherrn vnd Lehenmann gepflogenem Lehenscontract herfliesse/ c. 1. §. vlt. ex quib. caus. feud. amitt. Also zwar daß der Vasall oder Lehenmann darzu Persönlich verbunden. Andr. Kohl. p. 1. n. 122. de seruit. feudal.
197. Für das ander / ob gleichwol die Creditores deß Vasalli die Lehens Früchten vnd Nutzbarkeiten empfangen/ vnd geniessen/ so geraicht doch solche Nutz: vnnd Niessung / welche den Glaubigern zukombt/ zu deß Lehenmanns Nutzen/ seytemaln dardurch mittler Zeit die Schulden deß Lehenmanns decrescieren vnd abnemmen / vnd in dem die Glaubiger das Einkommen von dem Lehen empfangen vnnd geniessen/ ist es in effectu eben souil/ als wann solche der Schuldner selbst geniessen/ vnd die Glaubiger damit bezahlen thäte. *Arg. L. singularia, & ibi Dd. ff. si cert. pet.*
198. In dem andern fall damni infecti, oder eines besorgenden Schadens/ ist der Lehmann selbst hieran schuldig/ in dem er für das besorgende Vnheil nicht will gut sprechen/ noch die jenige sach/ war-

auß der

auß der Schaden zugefüegt werden möchte/ repariern will. Andr. Khol. *de ſeruit. feudal. p. 1. n. 73. & ſeqq.*

Drittens wirdt geantwortet: daß in allen vnnd jeden Fällen einem bedürfftigen vnd armen Lehenmañ/wider welchen die execution in die Lehensfrüchten vorgenommen wirdt/ die notwendige alimenta, Leibs vnd Nahrungsmittel auß dem Lehen zulaſſen ſeyen/ damit er nit an den Bettelſtab getriben werde. *Id. ibid. n.* 80. Wann derohalben ſich alſo von einem zu dem andern/ vnd von dem Lehenmann auff den Zinßſchuldner argumentiern lieſſe/ wurde auffs wenigſt ſouil folgen/ daß man einem Zinßſchuldner die notwendige ſubſtentationsmittel vberlaſſen müßte/ vnd daß man jhne weiter nit beklagen/ noch von jhme ein mehrers/ als er wol vnd füeglich thun kundte/ bekomẽn möchte. Ob ſonſt gleichwoln geſagt werden kundte/ daß die nothwendige Leibsnahrung einem Lehenmann mehr in anſehung deß Lehenherren/ damit ſelbiger nit ſeiner Lehendienſten entrahte/ von den Glaubigern müſſe gelaſſen werden. 196. 200.

Zum vierdten wirdt geantwortet: Wann ein Lehenguet gemindert/oder vnfruchtbar wirdt/ oder gar zu grund gehet/ ſo müeſſen auch die Dienſt geringert/ oder gar nachgelaſſen werden/ wie wir in folgender Frag ſehen werden. Ergò müßte auch ingleichem/ da das Zinßgut gemindert oder vnfruchtbar wurd/ oder gantz zergehet/ die Zinß geringert/ oder nachgelaſſen werden. 201.

Du haſt nunmehr verſtanden/ guetwilliger Leſer/ die für die Glaubiger eingeführte rationes vnd argumenta, vnd darauff gegebene Antworten. Wann du nun hierüber mein Gutachten auch begehreſt/ ſo antwort vnd ſage ich/ daß die maiſten auß diſen jetzt erzehlten argumentis gar ſchwach/theils auch impertinenter eingewendt/ auß denen darauß ertheilten reſponſionibus vnd antworten aber ſeyn etliche zwar auch nit veſt/ die maiſten aber derſelben/ guet vnnd wol geſteifft. 202.

Wann ich dann alles bey mir wol betrachte/ bin ich der Mainung/ es ſeye die bey der præfation hieoben *q. 6. n.* 60. eingeführte Regul zuerweitern/ vnnd diſer Schluß zumachen/ daß wann man den ſtrengen Rechten nachgehen wolle/ auch bey diſen Kriegszerrüttungen/ ſchwären Zeiten vnd Läuffen/ bey denen man keine/ oder doch 203.

wenige Früchten auß den Zinßgüetern empfangt / oder einsamblet / die Zinßschuldner jhre verfallene Zinß zuerstatten schuldig seyen. War-
204. zu mich am maisten die *in præludio q.* 12. *& in patroc. deb. dec.* 1. *q.* 1. von mir eingewendte Vrsachen (wohin ich den Leser geliebter kürtze halber gewisen haben will) vnd die authoritet Philippi deß andern / Königs zu Hispanien / wie auch Francisci Bischoffen zu Würtzburg / inmassen solche hieunden *q.* 11. *&* 12. *allegiert* werden solle / bewegen.

Die Achte Frag.

Auß was vrsachen die Schuldner vermainen / man seye der Zeit nicht schuldig / die Zinß abzustatten / vnd wie kräfftig die seyen?

1. Alldieweilu der Richter beeden streittenden Partheyen / sowol dem Klägern / als Beklagten gutwillig Gehör zugeben schuldig ist / ehe vñ zuuor er sein Vrthel in der Sach ergehen lasset / solchem nach / so höre auch du guetherziger Leser / als welchen ich für einen Richter in gegenwärtiger Strittsachen verordne / dem andern Theil gutwillig zu / ehe daß du in derselben dein Vrthel außfällest oder formierest.

2. Für die Schuldner streittet vnd nemmet sich derselben starck an der Edel vnnd hochgelehrt Herr Johann Georg Bohs / Fürstl. Anhalt: Rath / vnd zu Hall in Sachsen verordneter Syndicus, ein zu vnsern Zeiten vortrefflicher Rechtsgelehrter / in einem von jhme geschribenen Zinßbedencken / wie auch der Edel vnnd hochgelehrt
3. Herr Johann Christoff Assum / Gräffl. Hohenloch: Langenburgl. Rath / in seinem telo necessitatis, paupertatis, & impossibilitatis, welcher von dem 24. biß auff das 47. Blat zwey vnd zwaintzig argumenta einführt / vermittelst deren er zu probieren sich bemühet / daß man die jetzige Zinßschuldner / durch die sonst gebräuchige executionsmittel zu erstattung dern von obigen Jahren vertagten Zinsen / vil weniger zu ablösung der Capitalien nicht vermögen oder anhalten könne.

Denen

Denen ist nicht vngleich der Edel vnd hochgelehrt Herr Philipp Zorer/ Fürstl. Pfaltzgräffl. Rath vnd Cantzler zu Hilpolstain/ in seinem bedencken / vber etliche fürfallende notwendige Fragen. *q.* 1. *n.* 159. *cum seqq. item q.* 14. Allwo er der Mainung ist / es seye zum wenigsten der billigkeit vnd Christlichem mitleyden gemäß / daß man etliche Jahrzinß solle schwenden lassen. Vnangesehen aber etliche argumenta, welche sie führen/ gar zu General seynd / vnnd auff alle Schulden/ auß was contract solche immer rühren / gezogen vnd accommodiert werden können/ etliche aber derselben nit von den Zinsen/ sondern von den vsuris vnd interesse zuuerstehen seynd/ zum theil auch dahin gehn / daß sie vilmehr ein Anstand/ wauon in der neundten Frag gehandlet werden solle/ als einen gäntzlichen Nachlaß der Zinß inferiern, nichts desto weniger / weiln dise argumenta gemaincklich pflegen allegiert zwerden/ so will ich dieselbe vnuerschaidenlich erzehlen/ gleichwol die von jhnen gehaltene Ordnung nicht obseruiern, sondern die jenige argumenta, welche auff alle Schulden ins gemain gehen/ vnd welche das Anlehen / vsuras vnd interesse concerniern, anfänglich vorher/ nachmaln die jenige/ welche diser Zinßmateri insonderheit können accommodiert werden/ hinnach setzen/ die andere aber in die dritte frag verschieben. Jch will mich aber zugleich auch nit an jhre Wort also anbinden/ daß ich nicht etwan von dem meinigen etwas / vnnd da mir selbst etliche argumenta beyfallen/ oder anderer Authorn Schrifften an die Hand geben wurden/ ein jedes in seiner Stell vnd Ordnung hinzu setzen wölle.

4. 5. 6. 7. 8.

Das erste Argument / oder Vrsach / warumben die Doctores vermainen/ man seye die bey disen Kriegsempörungen verfallene/vnd bey verwichenen Jahren vertagte Zinß zubezahlen nicht schuldig/ist diese: Das Interesse ist man nicht schuldig / als à tempore moræ, oder von derselben Zeit an / da der Schuldner in der bezahlung saumselig erscheint : Nun aber seynd diese Zinß / welche von vnsern jetzigen Glaubigern prætendiert werden / in der Warheit anderst nichts / als ein Interesse lucri cessantis & damni emergentis eines außbleibenden Gewins / oder zuwachsenden Schadens/ (dann gemaincklich der contract eines Anlehens gepflogen wirdt /

vnd

9. vnd kan darinn anderſt nichts ohne Wuecher begehrt werden) vnnd iſt doch dem Schuldner / ſo wegen deß Kriegs Vnhails nicht zubezalen hat/ keine mora oder Saumſaal zuzumeſſen. Zorer. *q.* 14. *n.* 1224. Ergò ſo iſt man diſe Zinß zubezahlen keins weegs ſchuldig.

10. Die ander Vrſach/ oder bewehrung der vorigen wirdt beygebracht von Herrn Aſſum *fol.* 18. *& ſeqq.* Vnd iſt diſe: Mora eſt fruſtratio. *L.* 3. *ff. de vſur. L.* 38. *ff. mandati. L.* 89. *ff. ad L. Falcid.* Das iſt. Der Saumbſaal iſt ein Auffzug deß jenigen/ welcher ſein Schuld zu rechter Zeit nit abledіget oder bezahlt. juxta Arumæum. *tract. de mora c.* 2. *n.* 22. oder es iſt ein Anſtand oder dilation einer Schuldbezahlung/ an welcher der Schuldner ſelbſt ſchuldig: juxta Saportam *in tract. de mora. c.* 1. *n.* 5. Oder es iſt ein ſchädliche vnderlaſſung oder boßhafftiger Auffzug ſeines ſchuldigen / jedoch vnderlaſſenen Ambts / welches in bezahlung eines andern beſtehet / wardurch demſelben Schaden zuwachſet. Calu. *in lex. V. mora.*

11. Nun kan aber denen durch die Kriegszerrüttung verderbten vnd erarmbten Schuldnern/ dergleichen Schuld/ vnderlaſſung jhres Ambts/ gefährlicher Auffzug/ oder boßhafftiger Anſtand / vnd conſequenter auch einige mora oder Saumſaal durchauß nicht zugemeſſen werden.

12. Die dritte vrſach: Alsdann wirdt mora oder ein Saumſaal von dem Schuldner begangen/ wann es bey jhme vnd in ſeiner Willkuhr ſtehet/ daß er bezahle (wie Althuſius *l.* 1. *c.* 67. *n.* 8. ſolche beſchreibt) vnd der Schuldner wirdt von dem Saumſaal entſchuldiget/ wann es nicht bey jhme geſtanden / daß er ſeiner ſchuldigkeit ein genüegen gelaiſtet. *L. ſed etſi. ff. de vſur. vbi Dd. L. Traiectitia. verſ. non aliter. ff. de obl. & act. L. ſtipulatus. L. qui Romæ. §. coheredes. L. ſeruus. §. 1. ff. de naut. fœnore. conſ. Marpurg.* 10. *n.* 92. *vol.* 4.

13. Nun ſtehet es aber nicht bey dem Schuldner / daß die Zinß der Zeit nicht erſtattet werden/ vnd die verhindernuß der nit bezahlten Gelter entſpringt/ nicht auß ſeiner Schuld/ ſondern ligt bey dem Kayſer/ als welcher gemaine Reichsſteweren vnd Anläg aller Orthen laſſet anbefehlen vnd außſchreiben. Ergò kan den Schuldnern jetziger Zeit kein Saumſaal lediglich auffgetrochen oder imputiert werden / quia plenitu-

plenitudo poteſtatis Imperatoriæ ſemper intelligitur excepta/ in bedenckung die Hochheit vnd Macht deß Kayſers jederzeit außgenommen wirdt. Berlich. *deciſ.* 130. *n.* 7. Ja ſo gar deß Kayſers Will vnd Befelch/ welcher nit kan vorgeſehen werden/ iſt für einen caſum fortuitum oder vnfürſehenen Fall zuhalten. *Per. L. Lucius.* 11. *ff. de euict. L. fundus* 33. *ff. locati.* Anton. Faber. *in Cod. ſubtit. locati. definit.* 16. Beſold. *Conſi'. Tubengenſi.* 194. *n.* 49. Alſo argumentiert Herr Aſſum. *fol.* 31. *&* 32. 14.

Die vierdte Vrſach: der Krieg/ vnnd alle dahero zugefüegte Schäden/ wie nicht weniger alles was in anſehung deß Kriegs geſchicht/das iſt ohn allen zweiffel den vnfürſehenen Fällen zuzurechnen. Beſold. *Conſ. Tubing.* 194. *n.* 49. *per L.* 18. *ff. commod.* Card. Tuſch. *pract. concl.* 427. *n.* 6. Nun ſo entſchuldigen aber die caſus fortuiti von dem Saumſaal. Afflict. *deciſ.* 150. *n.* 2. *& ſeqq.* Sebaſt. Medices. *in tr. de caſ. fortuit. p.* 2. *q. vlt. n.* 28. Weiln dergleichen Fällen durch Menſchliche fürſichtigkeit vnd fleiß nicht kan Widerſtand gethan werden. *L. quæ fortuitis. C. de pign. act. cum ſimilib.* Dom. Card. Tuſch. *pract. concl.* 427. Franciſc. Ripa. *in tr. de peſte tit. de priuil. contract. n.* 99. *&* 100. Seitemaln es ein vnuernünfftiges ding iſt/dem jenigen/ welcher nichts widriges hat vorſehen oder errathen können/ einige Schuldt auffzutrechen. *c. vt noſtrum. X. vt Eccleſ. benef.* Decian. *conſ.* 115. Crauett. *conſ.* 645. *n.* 35. Vnd nichts vnbillichers/ dann das jenige von jemandt zuerſtatten begehren/ welches durch einen caſum fortuitum einem zugefüegt worden/ vnnd er ſolches doch nicht verhindern/ noch daruor ſeyn können. Mart. Delrio. *in L. contractus. c.* 25. *ff. de R. I.* Ita Dn. Aſſum. *arg.* 9. 15. 16. 17.

Die fünffte vrſach: daß die jetzige betrübte Schuldner die Zinß nit bezahlen/ das kombt auß der meniglich kundtbarn vnmögligkeit her/ wann dann ein jede rechtmäſſige vnd erhebliche vrſach (welche in omni generali diſpoſitione außgenommen vnd vorbehalten wird/ *Br. & Bl. in L. ſi hominem* 30. *ff. mandati.*) von dem Saumſaal entſchuldiget/ Arum. *de mora. c.* 6. *per tot. Maſcard. de probat. vol.* 3. *concl.* 1387. *n.* 32. Ja wann ſie nur probabilis vnd nit gar friuola oder geringfertig iſt. *Honded. conſ.* 4. *n.* 69. *& conſ.* 38. *n.* 21. *vol.* 2. Dn. Aſſum. *fol.* 19. So wirdt ja auch die Vnmögligkeit/ als ein 18. 19. 20.

rechtmässige vnnd treffenliche vrsach / den Schuldtner entschuldigen/ vnd entheben.

21. Dann einem solchen nichts zugemessen werden kan / welcher/ wie gern er wolte/ nit zubezahlen hat. *L. mora. 32. ff. de vsur. L. ratum. 13. L. quod dicimus. 105. ff. de solut.* Zorer. *q. 8. n. 602.* vnd wo nichts ist/ allda findt das Kayserliche Recht kein statt. Impossibilium non est obligatio, vnd die Impossibilitet vnnd vnmüglichkeit verursacht ein extraordinari vnnd sonderbares Recht / Cardin. Tusch. *lit. I. concl. 55.* Ein Pact oder geding einer sach / so an jhr selbst vnmüglich/ ist nicht gültig/ vnd Vnmüglichkeit entschuldiget von aller zusag. *c. fi. ext. de pact.* ob dasselbe gleichwol mit einem Aydtschwur bekräfftiget. *c. 1. de iureiur. in 6.* Gleich wie dann die vnmüglichkeit den Lehenmann von den Lehendiensten excusiert vnd vberhebt / *Schneidewin. epit. feud. p. 5. c. 1. n. 105.* Ingleichem auch a Felonia, vnd von der Vnrew/ wann er wegen Leibs vnvermögenheit seinen Herren nicht beschützen können. *§. sed non est alia. quæ fuit prima causa benef. amitt. Assum. f. 39.* Einen Vnderthonen von gehorsamb der Obrigkeit. *VVesenb. ff. quæ sent. sine appell. rel.* Einen Freygelassenen von den

23. Diensten/ welche er seinem Patronen zuthun schuldig. *L. nec audiendus. 17. ff. de oper. libert.* Einen Erben von vollziehung deß testierers letzten willens. *§. impossibilis. 10. Inst. de hared. instit.* Also entschuldiget auch die vnmüglichkeit / welche durch keinen menschlichen fleiß hat können præcauiert vnnd verhuettet werden / von dem saumbsaal/ *Khol. exercitat. 12. n. 66.* Item von der Straff. *Color. con. 52. n. 51.* vnd von dem Mainaydt. *L. cum quidam. §. 51. pupillo. ff. de vsur.* Cocheran. *decis. pedem. 92. n. 20.* Dann ein Schuldtner / so sich mit einem Aydschwur zubezahlen verbunden/ wann er nit auff versprochene

24. Zihl vnd Zeit einhalten oder bezahlen kan/ wirdt darumb nicht Meinaydig. *c. felicis. circ. f. ibi, si ei potestas non affuerit. ext. de pan.* Also schreibt Herr Assum. *f. 38.* Allwo er *fol. 39.* weiter sagt / quod im-

25. possibilitas faciat recedere ab omni interpretatione verisimili, vel mentis, etiamsi verba hæc importarent. Tusch. *tom. 4. lit. 3. concl. 330. n. 27. vid. eund. lit. 3. concl. 53. n. 5.* wo er vermeldt/ daß ob gleichwol ein Statt: oder Landt Recht außweise/ vnd wolle / daß ein

Gesell-

Gesellschaffter völlige Rechnung zuthun schuldig sein solle / so werde doch solcher entschuldiget / wann jhm solches von Krieg vnnd anderer factionen wegen vnmüglich ist / in deme etwann die zugehörige Beylagen vnd Schrifften glaubwürdig verlohren worden.

Andere mehr Exempel / in welchen wegen der Vnmögligkeit von den gemainen Rechtsreguln pflegt abgesprungen zuwerden / will ich einführen in specialibus juris communis. *Verb. Impotentia.*

Die sechste vrsach: Wann den Schuldnern die Zinßbezahlung schon nicht vnmöglich ist / so fallt doch jhnen solche allzuschwär / 26.
wann dann ein grosse difficultet, oder so grosse beschwärung einer vnmögligkeit in den Rechten æquipariert vnd gleich gehalten wirdt. *per L. 2. §. 2. vers. ex quo. L. continuus. 137. §. cum quis. ff. de V O.* Sebast. Medices. *in tract. de casib. fortuit. p. 1. q. 4. n. 13.* Assum. *fol.* 40. So halten sie von solcher grossen difficultet, was sie von der vnmögligkeit halten / daß nemblich dieselbe ebenmässig von dem Saumbsaal entschuldige / wann sie also beschaffen ist / daß dieselbe der Schuldner abzuwenden nicht vermag. *per L. 2. §. si per venditorem.* 27.
ff. de act. empt. arg. L. continuus. 137. §. cum quis sub hac. & ibi Bart. & Dd. *ff. de V. O.* Wes. *n. 6. ff. de eo quod certo lo.* Andr. Gail. 1. *obs.* 142. *n.* 2. Fachinæus. 2. *controuers. c.* 91. Zorerus. *num.* 1224. & *seq.* Renat. *n.* 12. *lit. d.* Dn. Assum. *fol.* 40. Allwo er dise erleutterung gibt / das solches fürnemblich statt habe in dergleichen beschwä- 28.
rung / vnd difficultet, welche sich erst nach gepflogner handlung vnd contract begibt / oder entspringt. *arg. L. si vehenda. §. idem juris. ff. ad L. Rhod. de jact.* Dessen Vrsach sagt er seye: daß in den contracten wol in acht zunemmen / was die Contrahenten haben mit einander handlen vnd contrahieren wollen. *L. vlt. ff. qua res pign. obl. g. poss. L. semper. ff. de R. I.* Vnd wann sie solche Vngelegenheit 29.
oder Beschwärnuß gewußt / so hätten sie vermuetlich nichts gehandlet / oder eingangen. *arg. L. cum indebito. ff. de probat.* Plura de difficultate vide in specialibus meis juris commun. *V. difficultas.* & apud Franc. Herculanum. *in tr. de prob. negat. n.* 16.

30. Die sibende Vrsach wirdt hergenommen von der Noth/ von welcher man sagt/ sie habe kein Gesatz/ oder sie seye keinem Gesatz vnderworffen/ werde auch von den solemnitatibus vnnd Zierligkeiten
31. deß gemainen Rechtens nicht reguliert, halte kein Ordnung/ vnnd was sonsten vnerlaubt ist / mache sie erlaubt / welche gleichmässig
32. moram purgiere, vnd von derselben entschuldige. *ver L. si vehenda.* 10. §. *idem juris. ff. ad L. Rhod. de jact.* Wes. *cons.* 61. *n.* 62. Assum.
33. *f.* 34. *rat.* 11. Vnd nach jhme Renat. *n.* 12. *lit. d.* Allwo sie authoritatē Francisci Pfeil *cent.* 2. *cons.* 174. *n.* 4. einführen/welcher in terminis lehren solle/ daß der jenige/ so auß Noth verhindert / vnnd von den Zinßbezahlungen abgehalten werde/ entschuldiget seye. Dann in allen Handlungen wirdt die Noth außgenommen. *per L. alienationes.*
34. 13. *ff. fam. herciſc. L. pater filium. in pr. ff. de leg.* 3. Assum. *l. c.* Vnd vil wirdt auß Noth zugelassen/ welches sonsten verbotten/ vnnd nicht zugelassen wurde. Besihe Zorer. *q.* 1. *n.* 170.

Wann dann die jetzige Schuldner die hohe Noth auch truckt vnd tringt/ so müssen sie ja billich von den Zinßbezahlungen entschuldiget/ vnd enthebt seyn. Besihe de necessitate mehrer / vnd wie weit
27. man von den beschribenen Rechten auß Noth abschreitten könne / in specialibus meis. *V. necessitas.*

Die achte Vrsach: wirdt gezogen auß der bedürfftigkeit/ oder
35. Armuet/ welche gleich wie sie von annemmung der Vormundtschafft. §. *sed & propter* 6. *Inst. de excus. tut.* von widererstattung deß Wuechers. *c. cum tu.* 5. *ext. de vsur.* von Verlust deß Erbrechts / wegen nit bezahlter Gülten/ *Iul. Clar. l.* 3. *sent.* §. *emphyteusis. q.* 8. *n.* 4. *vers. ego tamen. Tusch. lit. E. concl.* 129. *n.* 13. 196. Von lauffung der fatalien, oder der Zeit/ inner welcher ein appellation interponiert werden solle. *Guido papæ decis.* 436. *n.* 22. (auffs wenigst / da man in Schrifften appelliern solle/ *Mynsi. cent.* 4. *obs.* 97.) auch von lauffung der fatalien introducendæ. *Gail.* 1. *obs.* 142. *n.* 1. 2. & 3. *Mynsi. l. c. Rosbach. prax. ciuil. tit.* 73. *n.* 32. Vnd prosequendæ. *Id. ib. n.* 32. bißweilen von der ordinari Straff vnd Peen. *VVes. n. f. ff. de pæn.* vnd von vilen andern entschuldiget / vnd entbindet. *per. L. Titius. ff. de procurat. Bald. in c. porro. quæ fuit prima causa benef. an. in vsib. feud. Guido papæ decis.* 436. *n.* 22. *Innoc. c. pen. & ibi gl. ext. de off.*

de off. deleg. Also entschuldiget die Armuet billich auch von dem Saumsaal/ post Sebast. Medic. *de casib. fortuit. p. 2. q. 4. n. 42.* & Bertaz. *conf. crim. 255. n. 20. l. 2.* Kizel. *de jur. mon. q. 4. sect. 1. n. 37.* Renat. *n. 12. lit. d.* Vnd von der Zinßbezahlung: Zorer. *n. 169.* Allwo er zu dem End Bocer. *class. 3. disp. vlt. thes. 4.* Cornel. Bennica. *tract. de priuil. p. q. 4. n. 46. & seqq.* allegieret: Von erstattung der Bestandtgelter/ post Gylman. *lib. 1. tit. 3. de nat. locati. n. 8.* Dn. Assum. *loc. cit.* Von guetmachung deß interesse lucri cessantis, Gaspar. Rodericus *de ann. reditibus. l. 3. q. 5. n. 36. V. declara.* Allwo er sagt/ dises seye in praxi sonderlich zumercken. Medic. *loco cit. q. 4. n. 27.* Freudenberg. *de rescript. murat. concl. 63. n. 249.* Vnd nach jhnen Renatus. *n. 10. lit. e.* Also zwar / daß ob gleichwol einer sich mit einem Aidtschwur auff ein gewise Zeit zubezahlen verbunden/ vnd aber nachmaln nicht halten kan / nicht für maineidig könne geachtet werden/ Guido papæ *decis. 436. n. 22.* In bedenckung ein Armer von dem Mainayd entschuldiget werde. Medic. *de cas. fort. q. 4. n. 44.* Gail. 1. *obs. 142. n. 4.* Octau. Cacheran. *decis. pedem. 92. n. 20.* Vnnd nach jhnen Renatus. *loc. cit. lit. F.* Dann wie will man dem jenigen beykommen/ welcher / wie gern er jmmer wolte/ nicht zubezahlen hat? *per L. cum quidam. 17. §. pupillo. 3. ff. de vsur.* Dn. Assum. *fol. 37.* Allwo er *fol. 36.* vermerckt / solches habe allein statt in solchen Armen/ welche durch Krieg/ Brandt / vnd dergleichen vnuersehene vnglückliche Zuständ in die Armut gerahten. In welchen fällen ein Christliches mitleyden mit solchen Armen zutragen/ *per L. qui filium. 74. §. 1. ibi, egestatem eis prætendebant. ff. ad Trebell.* Gedachter Herr Assum sagt auch/ *loc. cit. fol. 37.* vnnd erklärt gar schön / daß nit allein die jenige arm genennt werden/ welche jhr Leben im Bettel fortbringen müssen / sondern auch die jenige/ welche mit gebührender auffenthaltung vnnd sustentationsmittlen/ jhrem Stand gemäß nicht versehen seynd / post Bart. *in L. 1. C. de SS. Eccle.* Hierzu dienet auch/ was Herr Zorer. *q. 1. n. 170.* schreibt/ daß nemblich ein Richter je vnd allzeit ein gutwilliger Beschützer vnd Beschürmer der Armen seyn / vnd damit dieselbe wider die billigkeit nicht molestiert oder angefochten werden/ verhüeten solle/ dann das werde jhme für ein grosses Allmusen bey GOtt dem Allmächtigen

36.

37.

38.

39.

Bayerische Staatsbibliothek München

gerechnet/ vnd außgedeutet werden/ prout loquitur ab ipso allegatus Pet. Gerar. de Pet. *sing.* 73. *in C. pauperes. in* 6.

40. Die neundte ration vnd vrsach/ ist diſe: daß das fundament, vnnd die Grundfest aller handlungen/ conuentionen, contracten vnd Commercien, ja aller Regimenter Heyl vnd Wolfart vornemblich auff dem Edlen/ lieben vnd werthen Friden bestehet/ vnd die liebe Gerechtigkeit/ (deren Band die gantze Menschliche societet zusamen halten thuet) ein effectus deß lieben vnd werthen Fridens ist. Dahero in dem 84. Psalmen gesagt wirdt: Frid vnd Gerechtigkeit haben ein ander gekusset. Vnd im 71. Psalmen. Verß. 2. laßt die Berg den Friden bringen vnder das Volck/ vnd die Hügel die Gerechtigkeit.

41. Assum. *f.* 11. §. Nemblich. Allwo er vil lustigs von dem Friden vnnd dessen effect zusamen tragt/ vnd setzt *fol.* 14. hinzu/ daß nächst GOttes deß Allmächtigen Segen/ der Edle vnd werthe Frid neben der lieben Gerechtigkeit allein das mittel seye/ wardurch die societas humana fortgepflantzet/ vnd ein jeder in seinem commercio, stand vnnd wesen seinen Trawen vnnd Glauben halten/ dergleichen von seinem Nächsten wider erwarten/ vnd sich auff solche maß mit den seinigen

42. in gutem auffnemmen/ glückselig könne fortbringen. Hergegen ist der Krieg ein abschewliches grewliches ding/ (sagt Plutarchus in vita Camilli) welcher ein gantzen hauffen der Feindtseligkeiten/ Vnbild

43. vnd insolenzien mit sich führt/ vnd welches das allerböseste vnnd ärgste ist/ so ist zwischen oder vnder den Waffen die edle Iustitia vndertruckt/ vnd ligt begraben.

Non metuunt leges, sed cedit viribus æquum
Vitaq́; pugnaci jura sub ense jacent.

Ouid. l. 6. de Triſtib.

Der Burger Güeter kommen in die Händ der Mörder vnnd Rauber/ die Häuser vnd Wohnungen trawren/ die Künsten erkalten/ die Reiche bewainen das jenige/ was jhnen schon hinweg genommen/ oder zum fall sie noch etwas haben/ so förchten sie jhnen selbst darbey/

darbey / seyn also auff beederley weg arme Leuth. Eraſm. *adag. 4. cent. 1. V. dulce bellum.*

Auß deme dann erscheinet / daß bey den brinnenden Kriegsflammen keiner seines Haab vnd Guets Herr vnnd Maister / vil weniger verzwißt / ob vnd wie lang er dern mächtig / demnach seinen Trawen vnd Glauben zuhalten / vnnd dessen von seinem Nächsten widerumb zugewarten die allerwenigste hoffnung / zugeschweigen Gewißheit nit haben kan. Idem Dn. Assum. *fol.* 15. 44.

Eben dises Argument führet Herr Zorer mit wenig andern Worten ein. *q.* 14. *n.* 1234. vnd sagt / zu Kriegszeiten ligen darnider alle jura, actiones vnd leges, / vnd finde dahero statt / was Cicero pro Milone & Cecin. gesagt: Silent leges inter arma, nec se exspectare jubent, cum ei, qui exspectare velit, ante iniusta pœna luenda sit, quam justa repetenda. So ist der billigkeit nichts so auffsetzig vnd zuwider / als die Waffen / vnnd dem Rechten nichts so feindselig / als eben der Gewalt. 45. 46.

—— —— vbi barbarus hostis
—— Vt fera plus valeant legibus arma facit.
juxt. Ouid. 4. de Ponto.

Die zehende Vrsach: wann die jetzige Schuldner müeßten ihre Schulden vnd Zinß bezahlen / wurde solches nit allein zu ihrer selbst / sondern auch ihrer Fürsten vnd Herrn præiudiz vnd Nachthail gereichen. Dann auff dise weiß wurden ihnen alle Vnderhaltungsmittel subtrahiert vnnd entzogen / vnnd also Fürsten vnd Herren / mit sambt den Vnderthonen zu grundt gehn müessen. Dann der gewiseste Schatz / vnd maiste Reichthumb der Herren / ist in der Vnderthanen Seckel gelegen vnd auffbehalten / Hannon. *disp. polit. 6. l. 24.* vnd eines Fursten Schatz ist in seiner Vnderthanen Reichthumb vnd vermögen gestelt. *Auth. vt judices sine quoq; suffrag. §. cogitatio.* vnnd derselben Wolfahrt ist die Wolfahrt ihrer Herrn selbst. *L. vn. §. 14. in f. C. de Cadu. toll.* Idem Dn. Assum. fol. 16. & 17. 47. 48.

Die ailffte vrsach: Alle Geldt vnd andere mittel / vnnd was nur auffzubringen jmmer müglich gewesen / das hat bißhero mit zu ruckstöllung 49.

stöllung aller anderer bezahlungen vnd außgaben/ (die haben Namen gehabt wie sie wollen) zu befürderung der Kayserlichen Mayestätt Kriegsdienste auß dem jnnersten herfür gesucht / dargegeben vnd auß jhrer Kayserl: Mayestätt vnd deren Generalität specialwillen / maynung vnd beuelch / vnd zwar angetröweter starcker militarischen execution vberschwäre Contributiones vnnd Anlagen bezahlt werden müssen. Ergò &c. Dn. Assum. *fol.* 24. *argum.* 1.

50. Die zwölffte vrsach: Die Kriegscontributionen vnnd andere gemeine Anlagen geraichen zu beruhigung deß Heyl. Römischen Reichs. Derhalben ist billich / daß dise vor den Zinsen sollen bezahlt
51. vnd abgelediget werden. Sintemalen der allgemeinen tranquillitet vnd Friden vmb so vil fauorisiert vnd zugegeben wirdt / daß in ansehung derselben vil den allgemeinen Rechtsreguln zuwider eingeführt wirdt / Surd. *cons.* 210. *n.* 29. *& seq.* Petra. *de princip. potest. c.* 11. *n.* 5. Zas. *cons.* 1. *n.* 23. *vol.* 2. Darumben dann auch im fall der noth/
52. vnd dem gemainen nutzen zum besten / wol etwas anderen den priuat Personen entzogen/vnd zu dem gemeinen wesen verwendt werden kan. *L. si locus.* 14. §. *si via publica. ff. quemadm. seruit. amitt.* Allwo statuiert vnd geordnet wirdt/ daß wann ein Landtstraß / entweder durch Wasserfluß / oder durch anderwertigen vndergang wegkgenommen
53. wirdt/der jenige so mit seinem Grund vnd Boden gleich daran gräntzt/ auff demselben die Landtstraß muß machen vnd durchgehn lassen. Ja daß ein Fürst oder Herr von deß gemeinen nutz: vnd wesens wegen seinen Vnderthonen jhre Güeter wider jhren willen (bevorab wann anderst kein hilff vbrig ist Capic. *decis.* 61. *in f. & decis.* 69. *n.* 1.) abnemmen könne/ schreibt außführlich Marta *de Iurisd. lib.* 1. *c.* 4. *n.* 16. & *seqq.* Franciſc. Pinus. *cons.* 114. *n.* 17. & 21. Gregor. Megalott. *de secur. & salu. conduct.* p. 1. n. 24. & seqq. Ita in terminis Dn. Assum. *fol.* 25. *& seq. argum.* 2.

54. Die dreyzehendte vrsach: Die Kriegscontributiones geraichen zu saluier :vnd erhaltung vnsers geliebten Vatterlandts solches gegen dem feindtlichen Einfall vnd Gewalt zuschützen vnd zuschürmen. Dahero billich die priuat Zinß denselbigen außweichen / vnnd dergleichen
55. gemeine Anlagen vor allen anderen bezahlt werden müssen. Dann derjenige/ welcher sein Vatterlandt verlast/ für einen Feindt zuhalten. *L. post li-*

postliminium. §. transfuga. ff. de captiu. & postlim. reu. vnd hierzu seindt wir geboren/daß wir zuvorderist GOTt / vnd dann vnserem Vatterlandt dienen sollen. *L. veluti ff. de iust. & iur. L. 1. §. generaliter, ff. de ventr. in poss ff.* mit. *L. 3. §. si filius ff. de muner. & honor.* vnnd daß in den nothfällen das Vatterlandt den Eltern vorzuziehen / haben wir gar einen schönen Text. *in L. postliminium. 19. §. f. ff. de capt. & postlim. reuer/.* Einem jeden vnder vns (sagt Cicero. 1. *offic.*) seynd die Eltern/ Kinder/vnd Befreundten Lieb / aber aller Menschen Lieb/ begreifft in sich das liebe Vatterlandt. Dahero wann das Vatterlandt etwas/ vnd ein anders ein Vatter dem Sohn befilcht/hat er dem Vat- 56.
terlandt/ vnd nicht dem Vatter zugehorsamen. Anchoran. *cons. 75.* Decian. *responsa. 82. n. 18. vol. 5.* Iaſ. *in L. 1. §. huius study. n. 13. &* 14. *ff. de iust. & iur.* Zu diser Materi hat vil dienliches geschriben 57.
Menoch. *de præsumpt. lib. 5. p. 12.* & multa pulchra habet Treutler. *cons. 110. n. 84. & seqq.* Mit welchen vbereins stimbt *text. in L. honor. 14. §. plebeij. 4. ff. de muner. & honor.* Allwo ein Vatter / krafft seines Vätterlichen Gewalts dem Sohn nicht verbietten oder inhibiern kan/ daß er dem Vatterlandt nicht gehorsame. Patriæ enim sanctissimum nomen est, cui omnes nascimur. Bald. *in auth. sed omninò. C. ne vxor pro marito.* Ita ferè Dn. Assum. *fol. 27. arg. 3.*

Die vierzehendte vrsach: Weiln den Reichsständen vnnd Vn- 58.
derthanen vnmöglich beede onera zugleich & pari passu zutragen / so müessen consequenter die Gelt: vnd andere pro salute Patriæ verschossene mittel anderer privat:schulden forderungen weit vnnd weit vorgehen. Dann so offt zwey zusamen kommen/welche nit sambtlich beſtehen mögen/ so ist das jenige/ welches vornemmer vñ nöthiger 59.
ist/ vorzuziehen. *argt. L. quæritur. 10. ff. de stat. hom. L. 3. in prin. ff. de Tutel.* Schrad. *de feud. part. 6. c. 6. n. 6.* Wilhelm. Anton. *in Tract. de rescript. morator. c. 59. n. 44.* Nun ist alles zweyffels frey vornemmer das jenige/ was das Vatterlandt concerniert, vnd antrifft/ allermassen erst remonstriert worden. Zumaln auch in all vn- 60.
serem thun vñ lassen/ das gemaine wesen oder deß Vatterlandts Nutz vnd Heyl zubeobachten/ vnd eines jeden priuat Nutzen vorzuziehen. *L. vtilitas. 3. C. de primipil. lib. 12. L. f. §. f. C. de caduc. toll. L. additia. 14. C. de oper. publ.* Gail. *obs. 56. n. 3. 4. & 5. lib. 2.* Rauchbar.

quæſt. 27. n. 46. & ſeqq. l. 2. wohin auch gehört der vortreffliche
61. Spruch deß Platonis: Salus populi ſuprema lex eſto, Das vornembſte vnd erſte Geſatz ſoll ſein das Hayl vnd befürderung deß gemainen weſens. *Quod refert Cicero l. 1. officior.* Frid. Pruckman. de ſolut. princ. poteſt. *c.* 3. n. 53. Ita Dn. Aſſum. *fol.* 28. *argt.* 5.

62. Die fünffzehendt vrſach: So wirdt von der Generalität vnnd Kriegsoberſten den Schuldnern die Kriegscontribution, vnd dann von deß heyl. Reichs Cammer zu Speyr / die Zinß zubezahlen anbefolhen vnd aufferlegt / welche beede Befelch vnd Aufflag in Namen jhrer Kayſ. Mayeſt. außgehn / deren der erſte den andern hindertreibt
63. jrret vnd verhindert / dahero nothwendig darfür zuhalten / als wann ſolcher erſte Befelch ſchon adimpliert vnnd exequiert were. Sintemalen der jenige Sentenz vnd Befelch fur exequiert zuhalten / wann es bey dem Richter ſtehet / daß ſolcher nicht exequiert oder vollzogen werde. Menoch. *de arbitr. jud. lib.* 1. *quæſt.* 68. *n.* 38. Jngleichem dann ein gewiſe Regul iſt / daß / ſo offt es an dem jenigen / deſſentwegen etwas zuthun oder zulaiſten iſt / gelegen / daß ſolches beſchehe / iſt ſolches zuhalten / als wann es würcklich geſchehen / oder gelaiſt / vnnd ſolche Condition were erfullt worden. Quoties per eum, cuius gratia aliquid faciendum & præſtandum eſt, ſtat quò minùs id fiat, & conditio impleatur, id perinde habendum ſit, ac ſi jam factum & conditio impleta eſſet. *L. ſi poſt diem. 5 §. item ſi qua. ff. cum dies legat. ced. L. in jure cit.* 16. *ff. de R. I.* Caualcan. *part.* 2. *dec.* 1. *n.* 38. Hermannus Vult. *Conſ. Marp.* 15. *n.* 114. *vol.* 1. Reincking. *de retract. conſang. quæſt.* 6. *n.* 111. Ita Dn. Aſſum. argum. 6.

64. Die ſechzehendt vrſach: wann ein Fürſt oder Richter ſelbſt die hinderung oder vrſach iſt / daß die præfigierte termini vnnd Zeiten nit gehalten werden können / wirdt es dahin vermaint / ob hette er ſelbſt eo ipſo den Partheyen weitere Friſt vnnd dilation biß dahin erthailet vnd gegeben / daß ſie jhrer durch den Fürſten oder Richter verurſachten verzügligkeit halber ſchadloß gehalten werden / vnnd dem verhinderten Theil ſein Recht gäntzlich vnverletzt vnd vnbenomen verbleibe. *Auth. ſed & lis. & auth. ſi appellatione. C. de Temp. action.* Nicht anderſt / als wann es bey der Parthey ſelbſt geſtanden wäre / *l. quibus diebus.* 40. *in princ.*

in princ. vbi Bald. ff. de cond. & demonstr. Marcus Anton. Bard. de tempor. vtil. & contin. c. 2. & 4.

Dann was ein Fürst oder Richter thuet/wirdt darfür gehalten/ 65.
samb thäte es die Parthey selbst. Factum Principis vel Iudicis habetur pro facto partis. *L.* 1. *vers. nam inuicem. C. si in caus. Iud. prgn. cap. L. si ob causam.* 13. *C. de Euict.* Gail. *de arrest. Imp. c.* 1. *n.* 20. Crauett. *cons.* 887. *n.* 3. Berlich. *decis.* 125. *n.* 3.

Nun so verursachen aber Jhr Kays. Mayest. vnd dero Officier/ 66.
so dergleichen Kriegs Contributionen einfordern / daß man den priuat Glaubigern jhre Zinß nicht bezahlen kan: Ergò so ist darfür zuachten vnd zuhalten / ob hätten höchstgedacht Jhro Kays. Mayest. den Schuldnern längere dilation vnd bezahlungsfrist verstattet. Ita Dn. Assum. *arg.* 7.

Ferrner vnd zum sibenzehenden: welcher einen Zinß schuldig ist/ 67.
der ist gemaincklich Gelt schuldig: Nun ist aber dem gemainen Man vnd jetzigen Schuldnern / Gelt auffzutreiben allerdings vnmöglich. Dann pecunia nimbt jhren Vrsprung bey den Lateinischen von dem Wörtlein pecu her/ welches zu teutsch Vich haisset / vmb willen die Alten alle jhre Reichthumb an Vich gehabt. Calepin. *in dict. verb. pecunia. L. pecunia.* 178. *ff. de v/.* vbi Gæd. Derowegen der H. Augustinus *de doctr. Christ.* Alles/ sagt er / was die Menschen auff dem Erdboden haben/ dern Eigenthumbsherrn sie seynd / wirdt pecunia oder Gelt genennt/ als Geschürr/ Acker/ Baum / Vich. Vnd solches darumben/ weiln die Alte alles an Vich hatten/ *c. totum. q.* 3. Ja der Veldt: oder Ackerbaw/ ist ein Grundfest vnnd Fundament/ darauff das gantze wesen deß gemainen Nutzens bestehet. Belold. *in vit. & mort. considerat.* §. 6.

Weiln dann dem Bawrsmann sein Hauß geblündert/ sein Vich 68.
weggenommen/ die Velder vngebaut/ödt vnd verlassen/ woher wirdt er dann pecuniam herbringen/ den Soldaten die Contribution zuerstatten/ vnd zumaln seine Zinßglaubiger zu contentiern? Assum. *fol.* 41. *argt.* 15.

Die achzehende ration vnnd vrsach: wo nichts ist / da hat 69.
das Kayserliche Recht nicht statt. Inanis est actio quam inopia debitoris excludit. *L. namis.* 6. *ff. de dol. mal. c. olim.* 16. *ext. de restitut. spol.* Vnnd keiner kan einem andern geben/ was er

selbst nicht hat. *L. si vniuersa. 55. C. de legat. L. itaq; fullo. 12. in prin. ff. de furt.* Assum. *argum.* 16.

Weiln derhalben die arme Schuldner mit eusserster Armut betrangt seynd/ ist ein vergebenliche Arbeit/ sie vmb die Zinßbezahlung anzukommen/ oder vor Gericht zubesprechen.

70. Die neunzehendt vrsach: wann ein Schuldner durch Fewr: oder Wassersnoth/ oder dergleichen priuat Vnglück in Armut gerahten/ so pflegen jhme von dem Römischen Kayser quinquennel oder Anstandtsbrieff erthailt zwerden: Wie oder warumb wolte er dann zulassen/ oder der mainung seyn/ die Ständt vnnd getrewe Vnderthanen/ welche in hoc malo publico jhrer Mayest. zum besten vnnd allervnderthänigsten Diensten jhr allereusserstes auffgewendt/ vnnd dahero in die extrema gerahten/ durch dero creditorn außgewürckte mandata de soluendo, vollend von allem noch vbrigen/ ja gleichsamb von Landt vnd Leuthen vertreiben zlassen/ cum tamen officium suum nemini debeat esse damnosum? *L. videlicet 29. ff. ex quib. caus. mai.* Assum. *f.* 44. *argum.* 18.

71. Die zwainzigste Vrsach: die jetzige Schuldner seynd mehrern theils begünstiget mit dem beneficio competentiæ, oder Wolthat der Rechtlichen gebührnuß/ also daß sie vmb ein mehrers/ als sie ohne abbruch jhrer selbst gezimmenden Notturfft vnd Vnderhalts leydenlich wol thun vnd bezahlen mögen/ nicht angelangt/ noch auch weiter getriben werden können/ Renat. *f.* 11. Insonderheit die jenige/ welche durch das Kriegsvnheyl in die Armut gerahten/ vnd jhrer Güeter beraubt worden/ wie ich dann in patrocinio debitorum *decad.* 3. *q.* 2. *per tot.* beygebracht. Ergo so folgt/ sagt Renatus *n.* 19. *vers.* Wo

72. **derohalben.** Daß die jetzige debitores weder Zinß noch Interesse zubezahlen schuldig seynd/ weiln deren keiner nit darfür angesehen seyn will/ als wäre er durch den Krieg ins verderben gestürtzt/ aller bezahlungsmittlen beraubt/ vnd seine Güeter/ so für den Zinß verschriben/ wo nit gar zu nichten/ jedoch nun von vilen vergangenen Jahren her allerdings bawloß vnd vnfruchtbar gemacht worden. Wo derohalben (wie solche debitores sich verwehnen) mit dem Krieg die Schuld vnd obligation gar erloschen vnnd expiriert, so folgt ohne langes nachdencken von selbst/ daß wo dise debitores gleich wider zu Hauß

vnd

vnd Hoff/ zu vorigem wolstandt gelangen solten / sie darumb jhren creditoribus von denen Jahren/ in welchen sie die zinßbare Güeter nit besessen/ noch genossen/ sonder Armut vnd vnuermögens halb gehindert gewest/ jhre Zinß zuzahlen im wenigsten schuldig seyn worden.

So bekennen zum ein vnd zwaintzigsten alle Doctores, daß die 73.
præscription dem gemainen wesen zum besten seye introduciert vnd eingeführt worden/ ideò ne dominia rerum sint in incerto, *L.* 1. *ff. de vsurp. & vsucap.* Vnnd damit dem ewigen zancken vorgebogen werde/ vt aliquis litium sit finis. *L. f. ff. pro suo.*

Nun aber ist es gewiß/ daß bey Kriegszeiten die præscriptiones 74.
stillstehn/ vnd nicht fortlauffen. *c. extransmissa.* vbi gl. Panorm. Innoc. & Fel. *de præscript.* Bart. *in L. naturaliter. n.* 22. *ff. de vsucap. & vsurp.* Wes. *impartit. ibid. n.* 14. Zorer. *q.* 14. *n.* 1237. *vbi allegat Paul. de Castro.* 2. *cons.* 116. *n.* 2. Balb. *de præscript.* 2. *p.* 6. *p. princ. n.* 3. *& seq.* Guido papæ. *decis.* 416. *n.* 13. add. Panorm. *cons.* 98. *vol.* 2. Wann dann der Krieg den Lauff der præscription vnnd das gemaine wesen stöllen kan/ warumb nicht auch den Lauff der Zinß/ Interesse vnd priuatwesen?

Die zwey vnd zwaintzigste Vrsach: wann in einem fall die Recht 75.
vnd Billigkeit zulassen / daß von wegen nit empfangener Früchten / die sonsten zugelassene interesse oder Zinß nicht bezahlt / sonder nachgelassen werden sollen/ so kan es auch in andern Fällen seyn (dann in abgang eines absonderlichen Gesatzes können die leges vnd Satzungen auff andere dergleichen fäll erweittert vnd gezogen werden: 76.
c. in causis 19. *ext. de sent. & re jud. c.* 2. *de Translat. Episc. L. f. C. de const. pec.* & ibi Salicet. Menoch. *lib.* 2. *de arbitr. jud. cent.* 1. *q.* 84. Seitemaln nit alle casus vnd Zufäll in den Satzungen vnd Rathssprüchen begriffen oder determiniert werden können. 77.
L. non possunt. 12. *ff. de LL. cum seqq.*) Nun aber *in casu L. curabit.* 5. *& L. fructus.* 13. *C. de act. empti. L. Iulianus.* 13. §. *veniunt. ff. eod.* Wann einer 78.
dem andern ein Guet verkaufft/ vnd jhme den Kauffschilling nit geborgt hat/ vnnd der Käuffer wegen gefährlich verzogner bezahlung das interesse recht vnd wol (den Geistlichen vnd Weltlichen Rechten einstimmig vnd gemäß. Schard. *ad Bart. d. L. curabit*) prætendiert, so werden solche interesse auch recht vnnd wol verwaigert /

wann der Käuffer deß Guets nicht genieſſen kan. Couar. *var. reſolut. c.* 4. *L.* 3. *per tot.* Franciſc. Viuius. *commun. opin. lit. V. u. venditor.* Anton. Gabr. *commun. concluſ. de empt. & vend. concl.* 4. *n.* 10. Felician. de ſolis. *tract. de ann. redit. l.* 1. *c.* 10. *n.* 15. *& ſeqq.* Ergo ſo werden auch von dem Schuldner / die bey diſen vnd verfloſſenen Zeiten / zu welchen er der Zinßgüeter nicht hat genieſſen können / vertagte Zinß recht vnd wol verwaigert vnd abgeſchlagen.

79. Die drey vnd zwaintzigſte ration vnd Vrſach: wann das Zinßguet / oder das jenige Grundſtuck / warauff der Zinß hafften thuet / zu grund gehet / ſo iſt man den darauff beſtehenden Zinß zubezahlen nit ſchuldig. Extrauag. Martini V. *u. ſed ad hoc.* & Calixti III. *verſ. ſed iydem ementes.* Frideric. Martini. *c.* 4. *n.* 55. *c.* 8. *n.* 214. *&* 216. Aluar. Valaſc. *de jure emphyteu. q.* 32. *n.* 16. Layman. *de pact. & contract. c.* 18. *n.* 4. Leſſ. *lib.* 2. *c.* 22. *dub.* 2. *n.* 8.

80. Wann dann bey denen verwichenen trüebſeligen Jahren die Güeter / warauff die Zinß geſtellt / eintweder gar zu grund gangen / verderbt vnd außgetilgt worden / oder dieſelbe / weiln ſie von den Feinden eingenommen vnd beſeſſen worden / fur verlorne Güeter zuhalten. *L. cum onus.* 12. §. *vlt. ff. de reb. cred.* Gail. 2. *obſ.* 23. *n.* 23. *& ſeq.* Thom. Maulius *de locat. conduct. tit.* 6. *n.* 63. *f.* 51. oder vnfruchtbar gemacht worden. *bulla Pij V. Anno* 1569. *edita.* Eman. Sua. *in aphoriſm. confeſſ. V. cenſus. n.* 1. Fachin. *l.* 2. *contr. c.* 44. So folgt / daß man die Zinß von diſen Jahren abzurichten nit verbunden.

80. Die vier vnd zwaintzigſte Vrſach: So kan ein Gültmann vnd ein jeder Beſtändner ein Nachlaß deß Beſtandtgelts begehrn / wann er deß Grundts nicht genieſſen kan / oder einen groſſen Schaden in den Früchten gelitten / eintweder wegen Kriegs vnd feindtlichen Einfals / oder wegen anlauffenden Waſſers / oder deß Vnziffers / oder wegen Mißgewächs. *L. ex conducto.* 15. §. *ſi vis tempeſtatis. &* §. *cum quidam. L. ſi merces.* 25. §. *vis maior. ff. locat. L. licet.* 8. *L. exceptio.* 18. *C. locat. c. propter ſterilitatem. ext. de locato.* Paulus Buſius *de ann. redit. l.* 2. *c.* 9. *n.* 7. Couarr. *pract. quaſt. c.* 30. *n.* 1. Aluar. Valaſc. *de jure emphyt. q* 27. *n.* 7. 23. *& ſeqq.* Andr. Gail. 2. *obſ.* 23. *in pr. & n.* 13. *V. ſecus.* Groeu. *ad ipſum in not. concluſ.* 23. *n.* 1. Nicolaus Boërius. *deciſ.* 249. *n.* 4. 5. 10. *&* 11. Soarez *commun. opin. lit. C. n.* 219. Frideric. Martini. *de cenſib. c.* 8. *n.* 234. Thomas Mau-

Maulius *de locat. & conduct. tit.* 6. Gothofr. *ad L.* 8. *c. de locat.* Ego in patroc. debit. *decad.* 3. *q.* 8. *n.* 4. fusius in conflictu locatoris & conductoris, Zorer. *q.* 1. *n.* 142. Renat. *n.* 7. *vbi plures allegat.*

Dahero sagen sie auch/ wann der jenige/ so von einer Statt einen Zoll bestanden/ wegen Kriegseinfall/ so derselbigen zugewachsen/ daran verhindert werde/ so könne er billich ein Nachlaß deß Bestandtgelts begehren. Zanger. *de except. p.* 3. *c.* 23. *n.* 10. Dn. Assum. *argt.* 10. *in f.* Ergò folgt/ daß auch dem Zinßschuldner/ wegen erlittener Kriegsbetrangnussen der Zinß zum theil/ oder gar nachzulassen seyen. Welche consequenz dahero probiert wirdt: weiln die jenige contract, so von newem erst erfunden worden/ die form vnd gestalt der jenigen an sich nemmen/ welchen sie zum maisten gleich seyn. Contractus recens inuenti sequuntur formam illorum, quibus maximè sunt similes. *per L.* 1. §. *si quis seruum. ff. depositi.* Oldendorp. *in class. forens. act. rub. de act. emphyteu. in defensione rei. n.* 7. Vnd weil die Zinß werden einem Bestandtgelt verglichen werden. *per L. si nauis* 62. vbi Gothof. *ff. de rei vendic.* Heig. 2. *q.* 1. *n.* 67. Zorer. *q.* 1. *n.* 160. 82.

Die fünff vnd zwaintzigste Vrsach vnd Argument der Schuldner ist: wann der Gültbawr die Gült darumben nicht bezahlen kan/ weiln er durch Vngemach deß Kriegs verhindert/ die Aecker nit habe bawen können/ so muß ihme der Gültherr die Gült lediglich nachlassen (wie solches der langs nach darthuet Iason *L.* 1. *C. de iur. emphyt.* Natta. *consil.* 49. *n.* 29. *& consil.* 194. *n.* 6. Gail. 2. *obs.* 23. *n.* 23. Schrad. Oldendorp. Ioann. Baptista Villalob. Iulius Clarus welche ich allegiert *in patrocin. debit. decad.* 2. *q.* 9. *n.* 103. Vnnd andere mehr/ so von mir in patrocinio colonorum allegiert werden sollen/ vnd die jenige/ so Renatus *n.* 7. *lit. C.* allegieret. Assum. *fol.* 43. *arg.* 17. Thomas Maulius. *loc. cit. n.* 63. Allwo er sagt/ diß seye ein allgemaine Lehr der Rechtsgelehrten/ vnd dahero nicht daruon abzuweichen) da doch dißfals der Glaubiger oder Gültherr ein grössers jus vnd Recht/ nemblich deß Eigenthumbs/ vnd nit nur den blossen titulum, der Gültman aber das vtile dominium vnd die nutznieſſung in den gültbarn Guetern. *Schneid. ad §. singulorum. n.* 4. *cum seqq. Inst. de rer. diuis. VVesenb. in paratit. n.* 4. *ff. de acquir. rer. dom.* 83. 84. 85.

Vnd dahero das ansehen hat/ samb müsse der Gültbawr/ vnd nit der Grundherr den Schaden vnnd Gefahr außstehen/ vmb soviel desto mehr/ dieweiln die Gült nicht wegen empfangener Früchten/ 86.

oder

oder nutznieſſung/ ſonder in recognitionem dominij directi zu erkandtnuß der Grundherrſchafft bezahlt wirdt. *L. quicunq;.* & ibi Bart. *C. de fund. patrim. L.* 11. §. *quia verò Leonis authent. de non alien. aut permut. reb. Eccleſ.* vnd ich auch geſchriben *in patroc. debit.* in angezogenem *n.* 4. Dahero vnerachtet die Zinß nicht wegen der Früchten bezahlt werden/ ſo müeſſen ſie nichts deſto weniger nachgelaſſen werden.

87. Die ſechs vnd zwaintzigſte Vrſach/ ſo von der Natur vnnd Eigenſchafft deß Zinß ſelbſt herrühret/ iſt diſe: Der Zinßverkauffer oder Schuldner/ iſt nicht ſchuldig einen oder andern caſum fortuitum, oder vnvorſehenen fall außzuſtehen/ wie er dann auch dahin / wie auß der bulla deß Pabſt Pij V. zuerſehen / mit pact oder bedingnuß nicht kan obligiert vnd verbunden werden. Dahero wann ein Gefahr vnd Schaden eintweder an dem Zinßguet/ oder an den Früchten ſich eraignet/ wird derſelbe dem Zinßkäuffer oder Glaubiger / vnd nit dem Zinßſchuldner zuzumeſſen ſeyn.

88. Die ſiben vnd zwaintzigſte Vrſach: Wann der Schuldner bey diſen beſchwärlichen Zeiten die Zinß bezahlen müßte/ ſo wurde das Zinßguet/ welches doch noch deß Schuldners eigen iſt/ einem andern vil ein gröſſern Nutz bringen/ als jhm ſelbſt/ ja es geſchehe bißweiln / daß einer ſein Mühe vnd Arbeit in den Feldbaw vmb ſonſt vnnd vergebenlich verwendete/ welches in der Warheit ein hartes/ ja vngüt: vnd vnmenſchliches anſehen hat. *per text. in* §. 1. *in f. Inſt. per quas*

89. *perſon. nob. acquir.* Welcher Orthen Kayſer Juſtinianus ſagt/ wann einer etwas mit ſeiner Arbeit erobert / vnd daſſelbe einem andern nur zu nutz komme/ ſo ſeye es ein trawrig: vnd klägliches ding.

Nun hat es aber vil ein härters anſehen/ daß wann die auß dem Zinßguet auffgeſchobene Früchten zu abſtattung deß Zinß nicht erklecken/ der Schuldner das vbrig noch von dem ſeinigen / welches er mit ſeinem fleiß/ oder anderweris her erobert/ herſchieſſen/ vnd alſo den Zinß völlig bezahlen ſolle.

90. Die acht vnd zwaintzigſt Vrſach: Ein gültiger/ vnd von rechtswegen zugelaſſener Zinß/ muß auff den Früchten oder Einkommen eines Grunds beſtehen/ fundiert vnd gewidmet werden: Nun iſt bekandt/ daß der Zeit die Grund vnd Böden ſo vbel beſtellt / daß ſie eintweder

weder gar vndergangen/ oder zum wenigsten öedt vnd vngebawt gelassen/ vnd also vnfruchtbar worden. Dannenhero folgt/ daß in dem ersten fall gar keine/ in dem andern aber auffs wenigst zu denselbigen Jahren/ zu welchen keine Früchten seynd/ oder erwachsen/ die Zinß nicht zubezahlen seynd. Besihe Renat. *n.* 1. *&* 5.

Zum neun vnd zwaintzigsten/ so ist ein Vasall seinem Lehenherrn die gewohnliche Lehensdienst zulaisten verbunden. *c.* 1. §. *vlt. ex quib. caus. c. domino guerram. hic fin. lex.* Also zwar / daß die obligation solche zulaisten von dem Lehenscontract, dessen der Herr vnd Lehenmann sich sambtlich verainbt/ selbst herrühret/ vnnd daruon dependieret, *c.* 1. §. *vlt. ex quib. caus. feud. amitt.* Vngeacht aber/ daß der Vasall diser Dienst auß besagtem Lehenscontract schuldig / vnnd er also debitor ex contractu, Item das Lehen ein beneficium, vnd der Lehenmann dasselbe vmb sonst innen hat/ vnd dahero auch die Dienst (ob gleich das Lehen schlecht vnd gering ist) zulaisten schuldig. Rosenthal. *conclus. 7. c.* 8. *n.* 16. Andr. Khol. *de seruit. feudal. p.* 1. *n.* 103. *per text. c.* 1. §. *mutuus Episcopi vel Abbat.* So seynd doch solche Lehensdienst dem Lehen gemäß vnd proportionierlich auffzuerlegen / also das der jenige/ welcher mit einem kleinen Lehen versehen/ nicht so ansehliche Dienst zupræstiern schuldig / als welcher ein groß: vnnd wol einträgliches Lehen hat. *c. cum plures. in can. extraord.* Dahero sich begibt/ daß wann ein Vasall eines theils seines inhabenden Lehens verlurstigt wirdt/ oder jhme verkombt / so werden jhme auch die Lehensdienst pro rata nachgesehen/ vnd jhme geringert. *per text. in c.* 1. *de Vasall. qui contra constitut. Lotharij.* Also das/ wann ein Lehen in seiner grösse vnd Jährlichen Einkommen gemindert wirdt / auch der proportion nach die Dienst vmb sovil geringert werden. Rosenthal. *de feud. c.* 10. *conclus.* 44. *n.* 49. Khol. *p.* 4. *n.* 199. Wann dann dises gültig ist in dem Lehen/ welches der Lehenmann vmb sonst innen hat/ wieuil mehr solle dise dispolition in dem Zinß/ welcher vmb Gelt gekaufft wirdt/ statt vnd plaz finden. 91. 92.

Die dreyssigiste Vrsach: In allen den jenigen Fällen/ in welchen die Herrschafftliche Zinß von billigkeit wegen nachgelassen / oder geringert werden/ ist es auch billich die priuat Zinß nachzulassen (dann daß man von den Herrschafftlichen zu den priuat Zinsen recht vnnd 93.

wol argumentiern möge/ vermaindt/ vnd argumentiert der gestalten
auch Patronus creditorum. *f.* 89. *f.* 92.) Nun wann aber ein Guet
94. oder Veldgrundt vnfruchtbar worden/ oder die gewohnliche Früchte
nit ertragt/ so müessen die darauffstehende Zinßstewr vnnd Aufflagen
geringert werden. Renat. *n.* 167. Ergò so müessen auch alsdann /
wann die Zinßgüeter die sonsten gewohnliche Früchten nicht ertragen/
die Zinß nachgelassen werden.

95. Zu dem ein vnd dreyssigsten: so lehren die Doctores in terminis
das/ wann die Gefäll oder Einkommen in Früchten bestehn/ vñ es sich
begebe/ daß der Possessor ein Jahr aller Früchten destituiert vnd ent-
setzt wurde/ er auch das Einkommen für dasselbige Jahr zuverraichen
nicht schuldig seye. Als zum Exempel: wann wegen deß Feindts ein-
fall/ oder sonsten eines grossen vnd ansehlichen Gewalts/ oder auch vn-
fruchtbarkeit wegen auß dem Veldtgrundt kein nutzen erhoben wirdt/ so
ist rechtens/ daß der Possessor desselben die Lüfferung deß Einkommens
zuthun nit verbunden. Hostiens. *tit. de censib.* §. *in quo censu quem-
ciat & sequitur* Paul. Busius *in tract. de ann. redit. lib.* 2. *c.* 9. *n.* 3.

96. da er sagt / daß die exceptio in factum der nit genossenen Früchten/
oder nicht erhobenen Geldts/ dieselbige Zeit die Lüfferung hindertreibe/
vnd den Schuldtner enthebe. Die vrsach aber/ warumb solches ge-
schehe/ setzt er zusein: dieweilen dise vnd andere dergleichen exceptiones
vñ außzüge/ welche die Lifferung ein oder das ander Jahr einstellē (gleich
dann seyndt exceptio pacti, transactionis, nouationis &c.) dem Ius
vnd Gerechtigkeit der Einkommen zwar selbst nicht zuwider lauffen/
oder demselben etwas derogieren, sonder allein auß gewis: vnnd er-
heblichen vrsachen entspringen vnd verursachen / daß der Schuldner
zu bezahl: vnd lifferung deß Einkommens würcklich nicht kan ange-

97. halten werden. So bezeugt besagter Bulius *loc. cit. n.* 7. es seye an vi-
len Orthen die Gewonheit / vnd vblicher Gebrauch / daß der völlige
reditus oder Zinß anderst nicht bezahlt werde/ als wann derselbige an
den Früchten oder Gelt könne eingebracht werden/ vnd in disem werde
er vnderschiden von dem Bestandtgelt eines bestandenen Guets / an
welchem ob paucitatem fructuum wegen wenigkeit der Früchten
nichts pflege nachgelassen zwerden. *L.* 15. §. 5. *ff. locat.* vmb willen
einen kleinen Schaden der Beständner selbst außzustehen hat. *L.* 25.

§. vlt

§. *vis maior. ff. eod.* Vnd ob er woln *n.* 6. sagt / daß diſe exception 98.
dern nit empfangenen Früchten nit statt finde/wann das Einkommen
nicht in den Früchten oder Gelt beſtehet / ſondern daſſelbe zuerſtatten
ſimpliciter verſprochen/ vnd zu deſſen verſicherung ein Grundſtuck
verunderpfandt worden: So habe ich doch in dem erſten Theil diſes
Tractats außführlich dargethan/ daß die Zinß bey vns nicht pflegen
auff diſe weiß verkaufft/ verſprochen / vnd conſtituiert zwerden/ daß
ein Grundſtuck einig vnd allein die ſtatt eines Vnderpfandts vertrette/
ſondern gemaincklich alſo / daß der Zinß auß / auff / oder von dem
Grundſtuck/ auch deſſen Früchten vnd Einkommen abgelegt werden
ſolle. Vber das/ ſo erſcheint kein eigentlicher Vnderſchid hierauß/
vnder den Gelt: vnd Früchten Zinſen. Dann gleich wie alsdann /
wann auß einem gewiſen vnd determinierten Grundſtuck ein Gelt= 99.
Zinß zubezahlen verſprochen wird/der Glaubiger an dieſelbige Frücht/
ſo auff diſem Veldgrundt erwachſen/ſich nicht adſtringiert oder ver=
bindt/ vnd macht ſich auch der Zinßſchuldner nit verbindtlich/ ſolchen
ſchuldigen Zinß einzig vñ allein von diſen Früchten/ſonder denſelben
Jährlich/ woher er nur wirdt können oder wollen/ abzuſtatten. Beſihe
Felicianum de ſolis. *L.* 1. *c.* 4. *n.* 3. *&* 5. *u. ex quo. u. non obſtat. &*
c. 7. *n.* 15. *verſ. verum in fine.* Dn. Doct. Paſcha *theſ.* 35. Renat. *n.*
55. *&* 61. *litt. ee. f.* 38. *inf.* Zorer. *q.* 1. *n.* 104. *vide quæ ſcripſi ſup.*
p. 1. *q.* 4. *n.* 103. *q.* 11. *n.* 93. *f.* 128. *q.* 12. *n.* 120. *cum ſeqq.*

Alſo iſt es auch bewandt in dem Fruchtzinß/ welchen man nichts 100.
deſto minder zuerſtatten ſchuldig/ ob gleich das Zinßguet dergleichen
Frucht nicht ertragen. poſt Nauarr. *de vſur. n.* 79. Eman. Sua. *in*
aphoriſmat. confeſſ. V. cenſus. n. 7. **Beſihe was ich geſchriben.** *p.*
1. *q.* 2. *n.* 106. Ergò folgt/ daß gleich wie in dem cenſu frumentario
oder Früchten Zinß/ da keine Früchten erwachſen / exceptio in fa-
ctum dienlich iſt/ alſo auch ſolche in dem Geltzinß fürträglich ſeye.

Die zwey vnd dreyſſigſte Vrſach: wann gleich die Zinß nicht
alle nachzulaſſen wären/ ſo hat es doch das anſehen/ daß in diſem ſon= 101.
derbaren Fall/ wann nemblichen ein Fürſt oder Herr in ſpecie von
ſeinen Cammergefällen / oder auß einem gewiſen Rendtambt zube=
zahlen verſprochen/ die Zinß nachgeſehen werden müßten / wann diſe
Fürſtliche Cammer alſo außgemörglet vnd erſchöpfft wäre/daß ſolche

nichts desto mehr zubezahlen hätte / wie solches auß den Lehenrechten dargethan wirdt. *de notis feudorum in pr.* allda gesagt wirdt / wann ein Fürst oder Herr von seiner Cammer de Camera vel Cauena einem ein Lehen verspricht/ vnd aber auß vnuermögenheit der Cammer jhme nichts erthailt werden könne/ so sey man jhme nichts schuldig.

102. Die drey vnd dreyssigste Vrsach: Im fall einer vber die helffte vervortheilt wirdt/ also daß ein warhaffte vñ grosse Vbervortheilung/ so sich vber den halben theil deß empfangenen Kauffgelts erstreckt/ hell vnd klar vor Augen stehet/ so kan der Kauff retractiert vnnd widertriben werden per remedium *L.* 2. *C. de rescind. vend.*

Nun so wirdt aber ein solcher Schuldner / als der in 20. Jahren (jnner welcher zeit die Zinß fünff Per Cento das Capital widerbringen) kaum den dritt: oder vierdten theil deß jenigen/ was er außgelegt/ wider bekombt/ vber die helffte lædiert vnd vervortheilt / welches

103. dahero probiert wirdt / weilen in puncto læsionis das außgeben vnnd einnemmen gegen einander zuhalten / vnd alsdann einer pro enormiter læso gehalten wirdt/ wann er so vil außgelegt / dessen halben theil er nicht wider empfangen : Nun aber so muß offt ein Zinßschuldner in die 100. fl. Zinß abrichten / da er doch kaum vmb 20. fl. Früchten einhaimbset. Ergo so thut jhme eben so wol das oballegierte rechtliche beneficium gebühren: Laudatur enim lex, quod in remedijs con-

104. cedendis non solet esse pauca, & defectiua, Hieronymus Panzschman. *lib.* 1. *quæst.* 17. *n.* 132. zuvorderist aber wo ein so vberauß grosse læsion vnd vervorthailung entstehet / so verlassen die Recht solchen læsum nicht. Dahero gelehrt wirdt/ wann von vorbesagten heilsamen Gesatz vnd remedio *L.* 2. *C. de rescind. vend.* vmb gewiser vrsachen willen abgewichen werde/ so seye es nicht zuverstehn/ daß solches beschehen möge / wann die vbervortheilung oder læsio enormis oder enormissima seye. Blasius Florez *in addit. ad decis. Antonij Gamme. decis.* 66. *n.* 3. *vers. imò vbi recedituꝛ.* Also argumentiert der Edel vnd hochgelehrt Herr Joann Georg Bohß *in sua consult. censual. p.* 2. *n.* 60.

Das vier vnd dreyssigste motiu vnd vrsach der Schuldner/ können die Gelehrten in dem lateinischen Exemplar *n.* 105. 106. 107.

besehen/

beſehen/ weilen dieſelbige dem gemainen vngeſtudierten Mann in teutſcher Sprach vor vnd außzulegen nit wol müglich.

108. Die fünff vnd dreyſſigſt vrſach: So offt etwas auff einen gewiſen Tag oder mit einer gewiſen condition verſprochen wirdt / als zum Exempel/ Oel/ Wein/ oder etwas dergleichen/ ſo muß man ſolches anſchlagen nach der Zeit/ zu welcher daſſelbe verfallen/ quo dies obligationis venit, vnd da mans von jhme begeren kan. *L. quoties. 59. ff. de V. O. L. 60. ff. eod.* Nun können aber die jährliche Zinß nicht anderſt als alle vnd jede Jahr erfordert werden. So folgt dann/ daß man den Werth vnd æſtimation jedes Jahrs inſonderheit anſchlagen/ vnd nit præcisè die Zeit deß Contracts in obacht ziehen ſolle.

109. Die ſechs vnd dreyſſigſte vrſach ſo den obigen anhängig iſt: daß obwolen ein Contract im anfang kein læſion oder vbervortheilung in ſich hette/ die handlung aber oder actus an ſich ſelbſt ſucceſſiuus were/ das iſt/ welcher nicht allein auff die gegenwertige / ſonder auch auff die zukünfftige vnd nachfolgende Zeiten ſich erſtrecken thäte/ vnd aber ſolcher Contract inner diſer zeit/ in dem ſich die Käuff vnd Läuff vilfältig änderen / erſt ex poſtfacto ein læſion nach ſich ziehen thäte / alſo daß der ander Theil hierab beſchwert vnd erſt nachmals vbervortheilt ſich befunde / ſo iſt demſelben dißfals genug zu probiern, er ſeye zur ſelbigen Zeit vbervortheilt/ vnd iſt vnnöhtig darzu thun/ daß er im anfang lædiert oder vberführt worden. *per tex. in c. quanto de cenſib. & exact.*

110. Allwo das Cloſter Bellæuillæ von zeit ſeiner fundation her / auß verordnung deß Stiffters den Brüdern deß H. Irenæi ein gewiſes Gelt Jährlich zu vnderhaltung bezahlt hat/ warab ſie/ weiln der Brüder wenig / ſich ſo hoch nicht beſchwärt. Nachmaln aber iſt die Zahl derſelben alſo gewachſen / daß zu dern vnderhaltung kaum vier Marck erflecken thäten/ da doch zuuor allein ein March erſtattet worden. In welchem fall Pabſt Innocentius III. dem Abbt vnd Conuent berürten Cloſters geantworttet/ geſetzt vnd geordnet/ daß ſie beſagten Brüdern / vber daß jenige / was ſie jhnen allbereit zuuor bezahlt hätten / nicht mehrers ſchuldig/ ſondern es müßten die offtangeregte Fratres S. Irenæi mit dem / was zuuor erflecklich geweſen / noch allerdings zufriden ſeyn/ es ſeye dann / daß deß Cloſters Gefäll vnnd Einkommen alſo gewachſen vnd zugenommen/ daß ohne beſchwär-

"de dem gemehrten hauffen der Brüeder ein mehrers zu jhrer vnder-
"haltung bezahlt werden kundte / Crafft welchen Texts Anton.
111. Abb. vnd andere daselbst sagen / daß wo ein Einkommen oder Gefäll von anfang gesetzt vnd gewidmet / vnd solches nochmalen oder mitler zeit ein vnbillich oder vngleichheit nach sich ziehē solte / müsse der Iudex ex officio ein einsehen thun / damit solche vnbillichkeit auffgehebt vnd cassiert werde. Ita Gaspar Roderic. *de ann. redit. q.* 15. *n.* 95. adde Mascard. *dict. concluſ.* 963. *n.* 8.

112. Dieweiln dann die erstattung der Zinsen tractum successiuum in sich begreifft / vnd nicht nur auff die gegenwärtige / sonder auch auff die zukünfftige Zeiten sich erstreckt / so ist dißfals nit nur einig vnd allein die Zeit deß contracts, oder obligation anzusehen / sonder auch die künfftig vnd nachfolgende zubeobachten / vñ nach denselben die læsion vnd vberführung zuschätzen vnd anzuschlagen. Mit disem stimbt vberein Pinellus *ad L.* 2. *C. de reſcind. vend. p.* 3. *c. vlt. n.* 16. welcher
113. an einem andern Orth vermerckt / daß obwoln obeingeführtes remedium. *L.* 2. *C. de reſcind. vend.* auß verordnung gemainer beschribenen Rechten innerhalb 30. in Lusitania aber inner 15. in Franckreich inner 10. vnd in Hispanien innerhalb 4. Jahren intendiert werden könne / so habe jedoch solche dispoſition nit statt / wann die læsion an einander fortlauffe / oder causam ſucceſſiuam habe / welche Jährlich vnd alle Jahr insonderheit widerumb beykomme. *p.* 2. *c.* 1. *n.* 26. & 27. Ita Dn. Bohs. *n.* 76.

114. Die siben vnd dreyssigste Vrsach: daß in den jenigen obligationibus, welche ex cauſa onerosa herrühren / vnd einen steht vnd immerwehrenden fortlauff oder tractum ſucceſſiuum haben / das offtberührte remedium *L.* 2. *C. de reſcind. vend.* dannoch statt vnnd platz finde / ist dahero abzunemēn / dieweiln in dem contract deß Bestandts die læsion, welche auß Mißgewächs oder Vnfruchtbarkeit herflüesset / vnd ja zur Zeit deß Contracts nicht ist / propter bonam fidem æstimiert vnd geschätzt wirdt. *juxta modum L.* 2. *C. de reſcind. vend. Bart. in L. licet C. de locato.* Welche Mainung deß Bartoli ins gemain approbiert ist / wie bezeugt Franciſc. Viuius *verbo Conductor. in fine.* Vnd daß in erst angeregtem Bestandtscontract offterwehnte *L.* 2. *C. de reſcind. vend.* statt habe / bezeugt auch Antonius Gam̃a. *deciſ.* 19.

Ioann.

Ioann. Gutierez. *practicar. quæst. lib. 2. q. 138.* Ita Dn. Bohs. *n. 72.* “Allwo er *n. 74.* auff diſe weiß fortfahret: Wann derhalben die In- “ſtitutiones Iuris ſonſten wollen / daß der Beſtandts: vnd Kauffs- “contract weg nahender Verwandtnuß / einander gleich werden re- “guliert. *Inſtit. de locat. in princ.* ſo wirdt die Verwandt- “nuß vnd propinquitet deroſelben deſto gröſſer ſeyn / wo ein ſolche “emptio iſt / da das pretium rei nit abbezahlt / ſonder die Jährliche “Zinß darfür entrichtet werden.

Zum achtvñ dreyſſigſten: ſo haben die cenſus reſeruatiui, wie auch 116.
die Gülten freylich tractum ſucceſſiuum, das iſt / einen ſtehten vnnd jmmerwehrenden lauff / vnd flieſſen her ex cauſa oneroſa, vnnd dannoch wann einer die Gült von einem ſolchen Guet bezahlet / welches zur Zeit deß contracts 100. Schaff Getraids ertragen / vnd vmb 40. Schaff Erbrechtsweiß / oder vmb ein ewigen Grundzinß verlihen oder verlaſſen worden: Nachmaln aber mitler zeit nit 30. ertragt / ſo entſtehet die Frag / ob der Erbrechter oder Zinßgeber zu abſtattung deß völligen Zinß anzuhalten? oder aber der Zinß zumoderiern ſeye? vnd
obwoln es das anſehen / man müeſſe diſe Frag mit Nein beantworten / 117.
dieweiln der contract, vnd deſſen billigkeit der jenigen Zeit nach / zu welcher man gehandlet / zuæſtimiern. *L. ſi voluntate. C. de reſcind. vend.* Nun findt ſich aber zur Zeit der handlung einige vnbilligkeit oder iniquitet nicht: In betrachtung die auff dem Guet erwachſende Früchten den Zinß dopplet vbertreffen: ſo will dē anſehen nach folgen / das der contract nit reformiert noch auch reſcindiert, oder auff- 118.
gehebt werden müſſe. Deſſen aber vngeacht / ſo dienet für das Gegenſpil / daß der contract zu einer æqualitet, gleich: vnd billigkeit gebracht vnd gezogen werden mueß / wann derſelbige mitler Zeit vngleich oder vnbillich zuſeyn erſcheint / oder ein ding je länger je mehr in infinitum gemehrt wird. Ita in terminis Gaſpar Rodericus *in tractatu de ann. & menſtr. reditib. lib. 2. q. 15. n. 95.* 119.

Die neun vnd dreyſſigſte Vrſach vnd Fundament der Schuldner iſt: wann der Erbrechter vber die helfft deß billichen werths vervortheilt iſt / ſo hat obangeregtes remedium *L. 2. C. de reſcind. vend.*

ſtatt

statt vnd platz / also vnd der gestalt/ daß der contract deß Erbrechts wider rescindiert vnd auffgehebt werde/ Bart. *in L. item si in preuo. §. quemadmodum. ff. locati.* Oldendorp. *rub. de act. emphyteut. in affin. remed. n. 7.* Allwo er diese Vrsach gibt: weiln nemblich die jenige
120. contract, so von newem erst erfunden worden die gestalt vnd maß an sich nemmen/ welche die jenige haben / denen sie am allergleichisten seynd. *L. 1. §. si quis seruum. ff. depos.*

Nun so ist aber die Erbrechtshandlung vnd contract dem Bestandt am allergleichesten/ in welchem offterwehntes hailsame remedium statt hat/ Ergò folgt / daß dasselbige auch in emphyteusi, oder Erbrechtshandlung statt habe. Besihe Aluar. Valasc. *de jur. emphyt. q. 11. n. 19. §. verum. in f.* Wann es dann in der Erbrechtshand-
121. lung oder verlassung sein würckung hat/ so hat es auch in dem Zinß sein fortgang: Seytemaln in dem contract deß Erbrechts die Früchten eben so wenig in acht genomen werden / als in dem Zinßcontract. Dann die Gült wirdt von dem Erbrechter seinem Gültherrn nit loco mercedis, oder zu einer Ergötzligkeit der empfangenen Früchten / sonder zu Erkandtnuß der Grundherrschafft geraicht/ wie solches für sich selbst bekandt ist.

122. Die viertzigste Vrsach: Es lehren die Doctores in terminis, daß auch in dem Zinßkauff / wann der Käuffer oder Verkäuffer vber die helfft vervorthailt worden/ daß offterwehnte remedium *L. 2. C. de rescind. vend.* statt finde / besihe Couarr. *var. resolut. l. 3. c. 7. n. 3. §. ne in hac specie.* Andream Gail. 2. *obs.* 8. *n.* 4. Allwo er sagt/ es seye behuetsam darein zugehn/ daß/ wann man die Renni oder Gefäll auff Leibsleben lang erkauffe/ kein vervorthailung vber die helffte darunder komme. Dann sonsten in dergleichen Fällen müßte in foro conscien-
123. tiæ die vnvmbgängliche restitution beschehen Also schreibt auch Aluarus Valascus *de jure emphyt. q. 32. n. 12.* Wann dergleichen pactum oder geding dem Zinßkauff einuerleibt werde/ daß dem Verkäuffer oder Zinßschuldner alle seine Zinßgüeter zu alieniern oder zuuereussern keins weegs zugelassen seyn solle/ er ersuche dann zuuor den Käuffer darumben/ vnd habe von jhme dessen erlaubnuß / widrigen falls solle er der Zinßgüeter fällig seyn: oder wann er inner drey Jahren den Zinß oder Gült nit bezahle/ ingleichem die Güeter jhrem

Herrn

Herrn haimb gefallen seyn sollen/daß wegen dergleichen vnderlauffenden Pacts ein solcher contract vnzulässig seye/nit daß es ein Wuecherlicher contract, sondern daß er wegen vngleichheit deß pretij oder werths gar zu vnbillich seye/wann das pretium den valor erstgemelter conditionen nit erraiche/also ein læsio vltra dimidium sich befinde.

Die ein vnd viertzigste Vrsach: Obwoln etliche auß den Doctoribus nicht zulassen/daß das erst allegierte remedium *L. 2. C. de rescind. vend.* in dem Zinßcontract, vnd andern/so den Wucherlichen contracten nit gar vngleich seyn/statt vnnd platz haben könne/so statuiern vñ vermainen sie doch solches dem Verkäuffer oder Schuldner/nit zu vngutem/sonder zum besten/ vnnd zwar also/ daß er sich beklagen könne/ ob er gleichwol nit vber/sonder noch vnder der helffte deß justi pretij, ja nur ein wenig verletzt vnnd vervorthailt worden. 124.

Auß vrsachen: Dann wo das Gesatz das pretium vnnd werth eines dings taxieret vnd setzet/dort ist kein excels oder vberschreittung zugelassen/dahero können die Zinß nicht wolfailer gekaufft werden/als der Tax deß Gesatzes außweißt. Rodericus *de ann. redit. lib. 1. q. 11. n. f.* Da er *n.* 35. sagt/wann einer dem andern 40. fl. vmb 5. fl. Jährlichen Zinß gegeben hätte/so wäre es nit genueg/ wann er sich erbieten wurde/noch 10. fl. darauff zugeben/ damit also die helffte deß rechten werths suppliert vnd erfüllt wurde/ vnd er hergegen deß völligen Zinses genüessen möchte/sondern es mueß die reduction vnnd erfüllung biß auff die völlige 100. fl. geschehen. Seytemaln der Zinß gewise limites, maß vnd zihl in sich begreifft/ welche man auch nit vmb eines Nagels groß vberschreitten darff. Rodericus. *d. quæst. 11. in pr.* welcher ob er gleichwol dem Zinßverkäuffer vnd Schuldner das remedium *L. 2. C. de rescind. vend.* nicht zulasset: so legt er jhnen doch *n.* 36. *in f. & q. 7. per tot.* vil ein bessers zu/ vermeldendt/ daß derselbe auch propter modicam læsionem, vmb einer geringern vbervorthailung willen/die reduction ad justum pretium begehren könne. 125. 126.

Die zwey vnd viertzigste vrsach vnd Fundament der debitorum ist: daß in noch vilen andern fällen die Contract, wann sie auch erst mitler zeit vngleich/vnnd dahero vnbillich erfunden worden/erst zu einer æqualitet, gleich: vnd billichkeit reduciert werden müssen/per textum in *L. cum quidam. 17. in prin. ff. de vsur.* allda dem Vervortheilten 127.

theilten beuohlen wirdt / sich zu der ordenlichen Obrigkeit zubegeben/ welche das versprechen/ von dessen vnbillich : vnnd vngleichheit er sich
128. beklagt/ zur gleichheit redigiern vnd reduciern solle. Waraus Baldus *ibid. n.* 2. abnimbt/ daß da ein Contract die rechte Maß vnnd Richtschnur vbertritt/ derselbige zu seiner billichen Maß vnnd Form zubrin-
129. gen seye. Dessen Exempel haben wir oben in dem 37. Argument der Schuldner angezogen / welchem Rodericus *l.* 2. *q.* 15. *n.* 95. noch ein anders/ auß dem Thesauro *decis.* 226. genommen hinzu thut.

Warzu † er noch eines ex Pilei *quæst.* 48. allegieret von einem
130. Böcken / so für ein gantzes Haußgesindt vmb ein gewises jährliches Geldt Brodt zu bachen versprochen / vnnd da sich das Haußgesindt nachmalen vmb vil mehren thäte / ist er nicht schuldig gewesen mehrer Brodt zubachen/ als fur so vil Leuth/ so vil zur zeit deß Contracts verhanden gewesen. Wie Iason *in L. quo minus. n.* 136. *cum seq. ff. de*
131. *flumin.* weitläuffig deduciert, vnnd thut Thesaurus hinzu : daß obgleichwolen ex parte locatoris oder Verdingers gesagt möchte werden / man könne oder solle von der einmahl beschehenen Conuention vnd handlung nicht abspringen/ indeme jhme das Bestandtgelt lange Jahr bezahlt worden / also daß dem Locatori zu gutem dasselbe sich verjährt hette : so seye doch der Beschaid ergangen/ man müsse der vnbillichkeit diser verjährung nicht sovil zugeben / daß der Locator mit schaden vnd nachtheil deß Böcken locupletiert vnnd bereicht werden solle.

132. Dergleichen etwas bringt auch Decius bey / *Cons.* 335. von einer Statt vnd etlichen Dörfferen/ welche sich verglichen/ daß die Statt den dritten/ die Dörffer aber die zwen andere theil der Stewren vnnd Aufflagen tragen solten / allermassen sie dann solches lange zeit gehalten/ aber mitler zeit hat die Statt an den Burgern also abgenommen/ daß wann sie noch den eingewilligten dritten Theil tragen vnd bezahlen hetten sollen / ein grosse vnbillichkeit vnnd schaden den Burgern zugewachsen were. In solchem fall dann hat die Conuention vnd hand-
133. lung der damals gegenwertigen bewandtnuß gemäß zu einer æqualitet vnd gleichheit reduciert werden müssen: wie dann auch in dergleichen fall Senatus Pedemontanus in bezahlung deß Zolls judiciert vnd geurtheilt hat / wie Thesaurus vermeldt *decis.* 214. vnnd ist eben

dergleichen.

dergleichen in der reduction der Gülten decidiert worden. Thesaur. *d. decis.* 120. von dergleichen Fällen mehr besihe Hieron. Gigantem. *de pens. Eccles. q.* 66. *n.* 1. *& seqq.* Decium. *consil.* 335. Wann dann die reduction in disen vnd anderen Fällen statt hat / so wirdt sie auch in vnserer Zinßmateri statt haben/vnd der Zinßschuldner seinen jährlichen Zinß zwar gleichförmig zahlen müessen/ es seye dann/daß entweder auß der sachen/ oder zeiten veränderung eine vngleichheit deß Zinß halber resultiere. 134.

Die drey vnd viertzigste vrsach: ob gleichwolen / wann der Zinßverkauffer oder Schuldtner auß seinem Weingarten einen Zinß von 50. fl. vmb 1000. fl. verkaufft/ nit vnbillich sein möchte/ daß er denselben vnnachläßlich aberstatte / vnangesehen der Weingarten nit mehr vmb 50. fl. Wein oder Frucht ertruege / vnd solches der vrsach willen/ weiln er die empfangene 1000. fl. auffs wenigst in seinen Nutzen verwenden/ vnd heut eben so grossen Nutzen / als vor disem darauß gehaben kan. Dannoch wann diser Weingart / auß welchem dise 50. fl. jährlichen Zinses gegeben werden sollen/ einem andern in die Hand kombt/ vñ einem andern zum Exempel vmb 1000. fl. verkaufft wirdt/ mit disem geding/ daß er dem Zinßkauffer / oder Glaubiger alle Jahr 50. fl. verraiche/so ist es ja in der Warheit ein vnbilligkeit/vnd scheint ein grosse vngleichheit zuseyn/ daß er solle die 50. fl. bezahlen/ wann er souil Früchten nit hat einzusechsnen. 135.

Die vier vnd viertzigste Vrsach: wann auff einem Erbrechtguet die Gült grösser ist/ als die Früchten/ also daß der Nutzen desselben Guets sich nit auff die helfft der Gült erstrecken thuet/ so ist solcher Zinß zu einer proportion vnd gleichheit zureduciern, vnnd zwar in disem contract vmb vil mehr/ als in dem contract eines einfachen Bestandts/ als welcher allein auff ein zeit lang tawret / vnd der Beständtner sich weniger darab zubeschwären hat/ das Erbrecht aber ein ewiges ding ist/ vnd der Erbrechter gar hierdurch/ da es zu der gleichheit nit gezogen wurde/ vmb das seinige kommen kundte. Anton. Thesaur. *decis.* 120. (gleichwol ein einfacher Beständtner, oder conductor, je weniger er wegen kürtze der Zeit grauiert vnnd beschwärt wirdt/ je mehrer wirdt er an der grösse deß Bestandtgelts beschwärt. 136. 137.

Roderic. *lib. 2. q. 22. n. 60.*) So folgt dann/ daß eben solche reduction zu einer annemblichen gleich: vnd billigkeit auch in dem Zinß
138. statt habe. Dn. Bohs. *loc. cit. n.* 80. Allwo er diſe conſequenz *n. 79.* ſolcher maſſen probiert: Quia analogia juris hoc vult, vt in ea, quæ ſub eodem genere comprehenduntur, eiuſdem generis propria jura influant, & quod ſimilium quatenus ratio eadem, eatenus etiam idem jus eſſe debeat.

239. Die fünff vnd viertzigſte Vrſach/ als welche dem gemainen vngeſtndierten Mann mit teutſchen Worten nicht füeglich kan vorgebracht werden / beſihe in dem Lateiniſchen Exemplar *n.* 139. 140. & 141.

Die ſechs vnd viertzigſte Vrſach vnd Fundament der Schuld-
142. ner wirdt genommen ex tacita conditione, ſi res in eodem ſtatu permanſerit, wann die ſach alſo vñ in diſem Stand verbleiben wirdt. Dann ein jede handlung/ ein jede verſprechung/ ein jeder contract begreifft in ſich ſtillſchweigent diſe condition oder geding: wann die ſachen in jhrem weſen alſo verbleiben werden. *L. cum quis. 38. in pr. ff. de ſolut. arg. c. cum inter. 2. ext. de renunc. L. quod ſeruus.* vbi Iaſ. *col. 2. V. circa tertium. n.* 8. 9. 10. 11. 12. *ff. de conduct. cauſ. dat.* Allwo er diſe Regul auff mehr weg erweitert. Gail. 1. *de p. p. c. 4. n. f. Idem 2. obſ. 23. n. 9.* Tiraquell. *in L. ſi vnquam. de reuoc. donat. in pr. n.* 162. *cum ſeqq. n.* 169. *gl. finalis. in c. ne quis arbitretur.* 14. *cauſ. 22. q. 2.* Iacob Schultes. *p. 2. queſt. pract.* 70. *n.* 13. & 14. Da er *n.* 479. ſagt/ es ſeye diſe condition zuuerſtehen in allen actibus vnd handlungen (ob ſie ſchon mit einem Aydſchwur bekräfftiget.) Erſtermelter Schultes ſagt auch *in addit. ad Modeſtin. Piſtor. q.* 149. *v.* 4. *n.* 20. Es werde nichts erfunden/ daß nit von ſeinen Reguln / Maß vnd Richtſchnur / ſo offt abweiche / ſo offt ein newe cauſa entſtehe.
143. Eben diſe Lehr deduciert auch ſeinem brauch nach herrlich vnnd wol Herr Bohs *dict. conſult. n.* 94. & *ſeqq.* da er auch Exempel in dem contractu ſocietatis einführet. *L. vel quod ea re.* 15. *ff. pro ſocio.*
144. Crafft welchen Texts die jenige ſo ein Gewerb oder Geſellſafft mit einander angeſtelt/ derſelben nit angebunden verbleiben/ wann ſie deß jenigen dings / deſſenthalben das Gewerb oder Geſellſchafft angeſtellt worden/ nicht genüeſſen kõnen. Ebenmäſſig es auch in einem Beſtand

beſchaffen.

beſchaffen. *L. quæro.* 14. §. *inter locatorem. ff. locati.* Allwo der Beſtändner nit verbunden dem jenigen/ ſo er verſprochen nachzukommen/ wann er nit empfangt/ was er empfangen ſolte. Ein anders in con- 145.
tractu ſtipulationis. *L. qui ſeruum* 96. *ff. de V O. L. cum quis.* 38. *in pr. ff. de ſolut.*

Ein anders Exempel bringt ein Iacobus Venentus. *p.* 2. *de annuis reditibus. q.* 33. in dem Erbrecht/ in deme er auß diſer Regul in- 146.
feriert: wann mitler zeit das Erbrechtguet dem Erbrechter keinen Nutzen bringen ſolte/ alſo daß der Erbrechter darauß Schaden erlitte/ ſo ſeye er nit verbunden ſeine ſchuldigkeit daruon zulifern. Lucas de penna *in L. ſancimus. la.* 1. *ad f. C. de conſ. lib.* 12. Ergò ſo folgt in gleichem/ wann die zinßbare Stuck oder Aecker nit in jhrem weſentlichen / vnd ſolchem ſtandt verbliben/ wie ſie zur zeit deß contracts ſich befunden/ vnd der Zinßſchuldner dahero ſchaden erlitten / ſo wirdt er auch von erſtattung der Zinß ledig vnd loß ſeyn.

Diſe argumenta vnd Vrſachen haben etliche Doctores bewegt/ 147.
daß ſie geſchloſſen/ man könne bey diſen betrübten Zeiten die Zinß nit wol begehren. Beſihe Herrn Aſſum *in zelo neceſſitatis, &c. per tot.* Herrn Zorer. *loc. ſup. in princ. cit. item. q.* 8. *n.* 602. *& q.* 14. *n.* 1220. *eundem n.* 601. da er auch der Mainung iſt/ man ſolle ſo gar die/ an denen vor dem Krieg erkaufften / nachmaln aber verhergten Güetern verfallene Nachfriſten von billigkeit wegen anſehen.

Noch mehrer argumenta können hiehero gebracht vnd gezogen werden ex præludio *q.* 11. *&* 12. vermittelſt dern dargethan worden/ daß wann die Grundſtuck zergangen/ oder vnfruchtbar worden / ſeye man kein Zinß mehr zugeben verbunden.

Aber die Glaubiger/ vnd dern Patroni werden weder ob der vile 148.
noch wichtigkeit aller diſer Argumenten erſchröckt/ ſonder ſeynd der Mainung/ man könne allen denſelbigen leichtlich begegnen.

Antwort.

Vnd zwar auff die erſte ration vnd Argument der debitorum 149.
zuantworten/ wirdt negiert vnd vernaindt/ daß der Zinß vnd Intereſſe lucri ceſſantis vel damni emergentis, eines außbleibenden gewins oder zuwachſenden Schadens ein ding ſeye/ wie dann auß dem

jenigen/ was *in q.* 1. *&* *q.* 5. von mir gesagt worden / wie auch darauß zuermessen ist/ dieweiln die Zinß indistinctè, vnd ohne ansehung/ ob der Creditor ein Gewin oder verlurst darbey zuerwarten/ bezahlt werden müssen.

150. Benebenst/ weiln die Zinß nit vmb willen der Schuldtner eine moram begangen/ vnd wegen seines Saumsaals / sonder propter conuentionem, weiln in dem Zinßkauff gleich von anfang also contrahiert vnd gehandlet worden/ vnd er denselben zubezahlen versprochen/ erstattet werden müssen/ hat sich der Zinßglaubiger wenig anfechten zlassen/ warumb der Schuldner oder Zinßmann in ablegung der Zinß saumbselig seye.

151. Auff ein andere weiß antwortet Renatus *n.* 91. daß die jetzige fast vbliche Schuldverschreibungen (da ein Zinß ab keinem specificierten Guet/ sonder nur in genere mit einsatzung gewiser/ oder aller Güeter verschriben wirdt) mehr pro censu personali, als pro contractu mutui zuhalten/ also daß nicht deß Zinßverschreibers mo-

152. ra, sonder sein Wort vnd Versprechung darbey zuconsideriern. Gesetzt aber den Schuldnern zugefallen wahr zuseyn / daß dergleichen Schuldtobligationes für keinen Kauff zupassiern, sonder nur für blosse Anlehen zuachten seyen/ so können nichts desto weniger in vnsern teutschen Landen auch nur von außgelihenem Gelt/ da der contractus den Namen mutui, vnd sonst keinen andern Titul hat / wo auch der Schuldner sich in nichten gesaumbt / atq; adeo extra casum moræ 5. per cento zu jährlichem Zinß oder Interesse, vel etiam vsurarum nomine rechtmässig genommen werden/ vnd daß ein Darleyher vsuras moderatas gar wol außdingen / vnnd in krafft solchen gedings ex conuentione, non autem ob moram debitoris tantum nemmen könne.

153. Aber der erste Theil diser Antwort ist nit wenig zweiffelhafftig/ wie zusehen *in prælud. q.* 1. *n.* 85. *cum seqq.* Der ander Theil aber ist

154. meines darfür haltens der Catholischen Lehr vnd Warheit allerdings vnd gantz zuwider/ dann nicht leichtlich vnserer Theologen einer zulasset/ daß in dem Anlehen etwas vsurarum nomine, aber wol nomine Interesse begehrt oder genommen werden könne / wann nemblich der Darleiher mit solchem außgelehnten Gelt/ da er dasselbige

selbst

selbst gebraucht vnd angewendet/ vermuetlich souil/ als sich der Zinß belaufft/ gewonnen haben wurde/ welches Interesse von den recentioribus vsuræ compensatoriæ genennt wirdt. Wes. *n.* 7. *ff. de vsur.* 155.

Ob aber gleich von anfang/ vnd ehe man wissen kan/ ob/ was/ vnnd wieuil wegen solchem Anlehens Gewins zuuerlieren / oder aber Schaden zugewarten seye/ wegen der Interesse könne pactiert vnd gehandlet werden/ seynd wenig auß den Catholischen/ welche Ja darzu sagen. Besihe auch Wesenb. *Consil.* 50. Allwo er mehrer daruon/ vnd beuorab das jenige *n.* 32. & 34. lehret/ daß man dergleichen vsuras compensatorias, ehe man probiern könne/ was der Darleyher mit dem außgelihenen Gelt hätte gewinnen oder verliehren können / auch so gar post moram zugeben nit schuldig. Dann so offt der Glaubiger/ wegen solchem Anlehens / weder zugewinnen/ noch zuuerliehren hat / so offt thuet er vnrecht/ wann er vor oder nach der Saumbsaal ante vel post moram ein Gewin suechen thuet. Idem Wesenb. *n.* 9. *ff. de vsur.* Ob aber wegen ehehaffter vnd rechtmässiger verhindernuß/ oder Armuet halber einer à præstatione lucri cessantis enthebt werden möge/ besihe apud Gasp. Roderic. *lib.* 3. *de ann. redit. q.* 5. *n.* 35. *V. declara sexto,* vbi post Rebuf. *L. vn. C. de eo quod interest. gl. fin. n.* 32. *& seq.* affirmat. 156. 157. 158.

Auff die andere ration vnd Vrsach wirdt ingleichem/ wie zu der ersten geantwortet/ daß nemblich die Zinß / von denen wir allhier reden/ sich nicht propter moram, wegen deß Saumbsaals (als wie die vsuræ punitoriæ, welche vmb solchen Saumbsaals willen den Schuldnern pflegen aufferlegt zuwerden. *L. cum quidam. §. si pupillo.* 3. *in f. ff. de vsur.* Wes. *n.* 5. *ff. eod.* Oldendorp. *class.* 4. *act.* 23. *q.* 7. §. *vsuræ*). verfallen/ sondern ex contractu & conuentione, weiln man sich also mit einander veranlasset vnd gehandlet. 159. 160.

Ferner so beruhet es in facto, ob den jetzigen Schuldnern ein Saumbsaal oder gefährlicher Auffzug könne zugemessen werden/ dañ es ist nit gewiß/ daß sie also erschöpfft vnd erarmet / daß sie gar nichts thun/ vnnd bezahlen können. Besihe Menoch. 2. *de arbit. jud. quæst. cent.* 3. *cas.* 220. Wo er sagt/ es werde der Erkandtnuß deß Richters haimbgestellt / ob vnd wann einer eines Saumbsaals zubeschul- 161. 162.

zubeschuldigen seye/ seytemaln dasselbige noch durch einigen Rechtsatz/ noch auch von einigem Rechtsgelehrten decidiert vnd determiniert werden könne/ vnd bestehe solche Frag mehrer in facto, als in jure, derohalben einem verständigen Richter / nach deme jhme vorgetragen wirdt/ es seye mora contrahiert oder committiert worden/ obligt zuerkennen/ ob sich der debitor mit keiner exception vnd Außzug/ wardurch er die zugemessene moram ablainen möge / beschützen könne.

163. Drittens/ ob gleichwol solches probiert wurde / so sagen doch die Gläubiger/ es werde den debitoribus durch solche Armuet durchauß kein Nachlaß der Zinsen/ sondern wann es vil ist/ ein Borg oder Anstandt/ vnd beneficium competentiæ die Wolthat der Rechtlichen Gebührnuß (wie in dem patrocin. debit. decad. 3. q. 2. vermerckt) zugelegt.

164. Zu dem dritten Argument der Schuldner antworte ich der gestalt: daß/ wann man die Zinß einig vnd allein ex mora, oder wegen deß Saumbsaals zuerstatten schuldig wäre/vnd bey dem Schuldner/ oder in seiner willkuhr nit stunde/ daß er nit bezahlen thäte/ wolte ich jhne leichtlich von der Zinßbezahlung excusiern vnd entschuldigen: Weiln aber solche auß vorgehender gepflogner tractation vnnd abhandlung / vnd also ex contractu zubezahlen seyn/ so kan die Schuldner solches impedimentum oder verhindernuß gar von den Zinßzahlungen nit releuiern vnd herauß schwingen. Ob aber alsdann/wann

165. ein gemaine durchgehende Aufflag/ vnnd ein priuat Zinß zumaln begehrt wirdt/ vnd dem Schuldner vnmöglich ist/ beede samentlich zubezahlen/ nicht jener disem vorzuziehen/wirdt hernach in respons. ad 12. angezaigt werden.

166. Auff die vierdte wirdt geantwortet/ erstlich: daß die casus fortuiti, oder vnfürsehene Fäll von dem Saumbsaal alsdann entschuldigen/ wann sie verhindern das jenige zuthun/ oder zulaisten/ was einer schuldig/ als zum Exempel/ wann einer für Gericht erfordert / vor dem Gewässer/ Feindts Gewalt/ oder dergleichen Vnglück zuerscheinen verhindert wirdt / ein solcher ist von dem Saumbsaal vnd Vngehorsam entschuldiget. Jngleichem so wurde der Krieg/ Raub/ vnd dergleichen Fäll den Schuldner von dem Saumbsaal in der bezahlung

zahlung excusiern, wann durch dieselbe alle Bezahlungsmittel auffgehebt vnd hinweg genommen wurden. Ob aber dises allen Schuldnern in disem wehrenden Kriegswesen begegnet/ wirdt von den strittigen Partheyen noch ventiliert, vnd ist von dem Richter noch vnentschaiden.

Ein andere antwort ist: daß die Doctores vil mehr in dem widri- 168.
gen fall reden/ nemblich/ daß ein saumbseliger Schuldner/ wann jhne/ ein widerwertiger Fall ergreiffet/ denselben zutragen schuldig seye/ oder daß die Gefahr eines vnfürsehenen Falls/so sich nach begangenem saumbsal begibt/ dem Schuldner zuzumessen seye: wie der längs nach zusehen ist bey Matth. de afflict. *decis. neapol.* 150. *n.* 5. *& seqq.*

Auff die fünffte Ration ist die antwort: Ob bey einem oder dem 169.
andern Schuldner die possibilitet die Zinß zubezahlen vorhanden/ beruhet in facto, vnd dahero die impossibilitet auff der Prob. Zorer. q. 14. *n.* 1231.

Ferner so antwortet man/ daß ob gleichwol die vnvermögenheit 170.
vil vnderschidliche würckungen habe/ weilen sie jedoch kein mittel vnd weiß seye/ eine obligation lediglich hinweg zunemmen/ sonder allein/ wann solche vnverschuldter dingen dem Schuldner zugewachsen/ die Bezahlung so vil vnd lang nachzusehen/ biß derselbe zu besserem auffnemmen gelangen möchte. C. *Odoardus. ext. de solut.* Derohalben so werde durch dises argument ein mehrers nicht erzwungen/ als daß dem Schuldner dilation vnd Frißt zuverstatten/ vnnd die execution biß auff verbesserung der zeit auffzuschieben seye/ welches Herr Assum auch maistens zu probieren gewillt. Ein mehrere antwort folgt hernach.

Auff die sechste vrsach antworten sie: daß ob gleichwolen einem 171.
vberschwär fallen wolle zubezahlen/so mache doch solche difficultet vnd 172.
beschwernus von der obligation keinen Semperfrey. *per L.* 2. §. *ex iis. ff. de V. O.* Freudenb. *concl.* 21. *n.* 9. vnd vnangesehen einen Schuldner/ der eine speciem oder ein gewises Stuck geben solle/ wann er daselbe nicht bekommen kan/ die vnmüglichkeit entschuldiget: so kan jedoch der jenige/ welcher eine Zahl quæ dicitur quantitas, als so vil 100. oder 1000. fl. geben solle/ keine impossibilitatem soluendi vorwenden/ so lang er noch von Haab vnnd Guet was in Händen hat/

welches sich verkauffen vnd darauß Geldt machen last. Renat. *n.* 97.
Sintemalen die Lehrer ins gemein sagen / daß dergleichen obbeschrie-
173. ne difficultet, wie auch die Armuet einen von dem saumbsal nit excu-
siern, wann bahr Geldt oder quantitas bezahlt werden solle. Berlich.
tom. 2. *conclus.* 46. *n.* 22. weilen dann dise Schuldtner jhre bevorab
vnbewegliche Güeter noch jnnhaben / erscheinet nicht / wie sie sich der
174. bezahlung entschütten könten. Vber das / so allegieret der jenige jhme
zum behelff solche difficultet vergebenlich / wann er darzu selbst anlaß
gegeben. Difficultatem frustra allegat qui ipse causam difficultati
præbuit. *per L.* 2. §. *si quis tamen. ff. si quis caution.* Crauett. *p.* 4. *cons.*
716. *n.* 17. So haben aber die Glaubiger / welche etwan ein oder an-
dern Jahrzinß hetten wol bezahlen können / durch jhren Saumbsaal /
vnd vberhäuffung solcher Zinß solche difficultatem selbst verursacht.
Ergò &c.

Jch bin meines theils diß Orths abermahlen der Mainung /
175. es bestehe in facto, vnd consequenter auff der Prob / ob der Schuld-
ner dise difficultet oder vnuermögenheit von selbst causiert vnd ver-
ursachet / oder nit; welches / da es zuprobiern were / wurde ein solcher
176. der execution kaum entrinnen / dann er jhme selbst zuzumessen hat /
daß er solche Angst vnd Noth / difficultet vnd vnuermögenheit jhme
vber den Hals gezogen. *arg. L.* 7. §. 1. *in f. ff. qui satisd. cog. tex. in L.*
2. §. *si quis tamen.* 8. *ff. si quis caut.* Jm fall sie aber facto alieno,
durch allerhand widerwärtige Fäll vnd Vnglück in solche indigenz,
177. Noth vnd Armuet gerahten / solte nothwendig rigor justitiæ vmb et-
was temperiert, vnd nit gleich mit executionsProcessen verfahren
werden. *Nouella Electoralis constitutio Bauarica de Anno* 1635. *Pa-*
troc. meo annexa post prin.

178. Ferner / so vermaine ich / daß erst alsdann die difficultet der
Zinßbezahlung einer vnmögligkeit zuuergleichen seye / wann sie so
groß / daß wann der Schuldner dieselbige erstatten / vnd seine Güeter
käufflich verlassen müßte / er seines Ehrenstandts entsetzt / oder sonsten
an seiner Ehr vnd dignitet ein grässerern Schaden leyden wurde /
als sich deß Gläubigers Nutzen / wann jhme die Zinßbezahlung be-
schehe / erstrecken thäte. Besihe was ich geschriben *in Patroc. debit.*
dotal.

decad. 2. *q.* 9. *per tot.* Dann vnder den vnmöglichen dingen/ wirdt auch das jenig gezehlet/ welches salua dignitate, mit Ehr vnd reputation nicht beschehen mag. Ja es ist nichts vnmöglichers/ als was einsen Ehr/ dignitet vnd Würde zuwider laufft. Post Ioann. Gæddæum. *ad L. nepos Proculo.* 125. *n.* 2. *ff. de vs.* Ioann. Iacob. Leonhard. *inter Consilia Bruni. consil.* 117. *n.* 173. Clariss. Dn. Bohs in consult. censuali. *c.* 2. *n.* 103. 179.

Auff die sibendt vnnd achte Vrsach wirdt geantwortet erstlich: daß solche prætendierte vnd angegebne Armuet / wann dieselbe nicht notorisch vñ leuthkündig ist/ in allweg von dem Schuldner/ oder dem jenigen/ so dieselbe allegiert, zubeweisen. Gail. 1. *obs.* 142. *n.* 5. Couarr. 2. *var. resolut. c.* 6. Besihe was ich geschriben *in Patroc. debit.* im andern Thail in der vierdten Frag. *per tot.* 180.

Ferner/ gesetzt daß dieselbe erwisen vnd offenbar seye / so antworttet man zum andern: daß ob gleichwoln der Schuldner/welcher vnuermögenheit/ Noth vnd Armuet halber nit zubezahlen hat / à mora excusiert werden kan: so folgt aber dahero nicht / was dißmahls vornemblich gestritten wirdt / nemblich daß darumben die obligatio zumaln falle/ vnnd der Schuldner/ welcher bey disen schwären Zeiten die Bezahlung nicht vermag/ ins künfftig der Schuldt gelediget seye. Dann so bald er zu bessern Mitteln gelangen wirdt/ bleibt er obligiert das jenige zuerstatten/ vnd nachzuzahlen / was jhme jetztmahl nicht möglich ist. Renat. *n.* 94. Dann wie ich *in Patroc. debit. dec.* 3. *q.* 7. *n.* 153. vermeldt/ so befreyet das beneficium competentiæ die verderbte Schuldner nicht gar/ sonder schiebet die Bezahlung nur so lang vnd vil auff/ biß daß sie wider zu etwas auffnemmen kommen. Besihe auch *decad.* 3. *q.* 1. *n.* 130. & 131. Vnd wie ich *dec.* 2. *q.* 8. *n.* 84. vermerckt/ daß durch die cession vnd abtrettung der Güeter die obligation nicht verlösche/ selbige auch die obligation nicht/ sondern allein derselben würckung vnd execution bey wehrender Armuet verhindere/ also daß der Schuldner/ wann er zu verbesserten auffnemung kommet/ noch bezahlen müsse/ souil jhme möglich. Gregor. Tholosan. *in Syntagm. jur. p.* 3. *l.* 22. *c.* 13. *n.* 1. so gar/daß er auch caution 181. 182. 183. 184. 185.

ins künfftig zubezahlen laisten müsse. *Decad. 2. q. 2. n. 16. cum seqq.*
186. *dec. 3. q. 1. n. 124. & 125. q. 1. dec. 3. q. 1. n.* 131. der Vrsach wegen/ dieweiln diſe beneficia die ſubſtanz vnd Weſenheit der obligation nicht gar hinweg nemen/ ſondern allein die execution verſchieben/ Brun. *q. 2. princ. de ceſſ. bon. n.* 11. vnd allein auff ein Zeit lang von der creditorum anforderung entheben. *Idem quaſt.* 15. *quart. quaſt. princip. n.* 3. Harprecht. *ad §. vlt. n.* 21. *de actio.* Angel. aret.
187. *n.* 3. *ibid.* Alſo auch in vnſerm propoſito hebt die Armuet vor ſich weder obligationem, noch actionis exercitium auff. Zorer. *q.* 1. *n. f.* Vnd ein Armer / welcher anjetzo zubezahlen nicht vermag/ verbleibt
188. verbunden/ nachmals/ da ers vermögen wirdt/ zubezahlen. Dann es muß der Schuldner mit vorwandt deß erlittenen Schadens nicht gleich Kayſers oder ſemper frey der bezahlung ſeyn. Freudenb. *de*
189. *reſcript. morat. concluſ.* 21. *n.* 7. *&* 8. Allda er *n.* 10. hinzu thuet: daß deß Schuldners Armuet/ wer er gleich ſeye/ die action oder Klag niemaln ipſo jure außlöſche/ ſonder allein ſolche für dieſelbe Zeit vn-
190. kräfftig mache: Faſt dergleichen wirdt vermerckt *in deciſ. comb. Rotæ Genuenſ. deciſ. 99. inf.* allda das jenige diſtinguiert wirdt/ was man pflegt zuſagen/ es lauffen die Intereſſe wider einen Armen vnnd Vnvermöglichen nicht/ daß ſolches von den Intereſſe lucri ceſſantis aber nit damni emergentis verſtanden werden müſſe.
191. So iſt die Antwort auff das neundte Argument der Schuldner/ daß wann man pflegt zuſagen/ inter arma ſilent leges, zu Kriegszeiten ruhen alle jura vnd Geſatz/ es nicht den Verſtand habe/ ſamb ſolte das jenige/ ſo zu Kriegszeiten/ beuorab in Contracts: vnd handlungsſachen gar kein effect vnd würckung nit gehaben/ ſondern es muß daſſelbe vil mehr in diſen Verſtande gezogen werden/ daß das Iuſtitiweſen eingeſtellt ſeye/ alle Rath: vnd Gerichtshäuſer geſpört vnd ver-
192. ſchloſſen/ die adminiſtration vnnd execution der Gerechtigkeit ſuſpendiert, vnd auff ein zeit lang auffgehebt: oder es kan auch diſes Sprichwort zu den Criminalſachen vnd Geſatzen appliciert werden/ daß nemblich zu Kriegszeiten nit allein Lex Iulia, ſondern auch Cornelia vnd Carolina ruhe/ allerhand Maleſitzfäll/ Diebſtäll/ verübte Gewaltthaten/ Raubereyen/ Todtſchläg Mordtthaten/ Ehebrüch/ Nothzwäng der Weibsperſonen/ Brandt/ Getraidiverderbungen/

vnd der-

vnd dergleichen andere Missethaten/ vnnd abschewliche Laster vngestrafft hingehen/ vnd von keinem einigen Menschen gerochen oder gestrafft werden. Vnd solches zwar allein de facto / aber nicht de jure. Dann daß die obligationes, so von den contracten herflüessen/ von den Kriegsbeschwärden nicht auffgehebt oder weg genommen werden/ habe ich erwisen im ersten Theil/ in der ersten Frag deß Patroc. *n.* 33. *& seqq.* mit disem Argument: wann der Krieg vnnd Kriegsbeschwerden die alte obligationes solten außlöschen / so wurden sie vil mehr die newe verhindern/ nach der bekandten Rechts Regul: quæ dirimunt facta, multò magis impediunt facienda. *Dd. ad L. inter stipulantem.* 83. §. *sacram.* 5. *ff. de V O.* Nun gibt aber niemandt von den schwebenden Kriegsbeschwerden auß / ob solten selbige lediglich alle newe contract vnd obligationes verhindern / oder da einer bey disen Kriegsläuffen contrahieret, er nit schuldig seyn / den getroffenen contract zuhalten: so wird dann auch niemand recht vnnd wol sagen/ daß durch die beschwärligkeit deß Kriegs die alte obligationes auffgehoben werden/ cum facilius, aliquid impediatur ab initio, quam tollatur ex postfacto. *L. patrem furioso. ff. de his qui sui.* 193. 194.

Auff den zehenden Einwurff antworten sie: was von der Fürsten vnd Herrn præiudiz vnnd Nachtheil vermeldt worden/ das geschehe nicht principaliter, sonder allein accessoriè. Nun ist aber Rechtens/ daß dergleichen præiudiz, welches allein in consequentiam beschicht/ nicht zuconsideriern oder zuachten seye. *per L. 1. ff. de auth. tut. §. legatarys. Inst. de testam. Crauett. p. 4. cons. 717. n. 25. p. 3. cons. 454. n. 5. & cons. 469. n. 3.* Zas. *in parat. de usu & habit. n. 9.* Vber das/ ob gleichwoln dem Schuldner die Zinßgüeter ab: vnd dem Glaubiger durch richterlichen Spruch zuerkennt werden / so ist hierdurch einem Fürsten oder Herrn nichts benommen / in bedencken der creditor nicht weniger / als der debitor dieselbige bawen/ die Stewr vnd andere gewonliche Aufflag: vnd Beschwärden einem Herrn entrichten kan. 195. 196.

Drittens/ so ist noch vngewiß/ daß den Schuldnern auff diseweiß die vnderhaltungsmittel subtrahiert, vnnd den Herrn jhr Einkommen vnd Gefäll entzogen wurden/ ein gewise Schuld aber soll wegen eines vngewisen dings oder Außgangs nit stecken bleiben/ vnd dahinden gelassen werden. 197.

198. Auff die ailffte kan geantworttet werden/ daß darauß vil mehr erfolge/ daß die Zinß nicht können / als daß sie nicht müessen bezahlt werden / vnnd also daß den Zinßschuldnern die bezahlungsmittel ermanglen/ welches weiln es in facto beruhet/vnd einem jeden Schuldner zuprobiern obligt/ nicht also ins gemain vnd vniuersaliter von allen gesagt/ noch ein allgemainer Nachlaß der Zinß darauß erzwungen/ aber daß wol à contrario geschlossen werden/ daß auffs wenigst die jenige/ welche nach bezahlten Kriegscontributionen noch Bezahlungsmittel in Handen haben/ oder mittler zeit widerumb bekommen werden/ zu der Zinßbezahlung noch verbunden seynd vnd bleiben.

199. Dem zwölfften Argument der Schuldner begegnen die Glaubiger solcher gestalt/ daß man eins thun/ das ander aber dessentwegen nit vnderlassen/ die gemaine Beschwerdt : vnd Anlagen außstehen /

200. vnnd die priuatschulden nichts desto weniger bezahlen müsse. Diß ist zwar bey mir gewiß/ daß wann ein gemaine außkommende Noth eine Anlag erhaische/ vnd einer beede/nemblich die Anlag vnd den priuatzinß sambtlich zubezahlen nicht vermag / die gemaine Anlagen vor den Zinsen zubezahlen/ quia jus publicum priuatorum juri præponderare & præualere debet. *Dd. ad L. 5. C. de off. rect. prouinc.* Vnd das gemaine Hayl soll dem priuat oder eines jeden Nutzen vorgezogen werden. *L. 1. §. hæc autem. 14. C. de Caduc. toll.* vid. Wesenb. *n. 1. in f. C. si cont. jus. vel vtil. publ.* Nichts desto weniger / weiln

201. dem gemainen Nutzen vnd Hayl mit diser maß beyzuspringen / daß doch dardurch die priuatpersonen am wenigsten schaden leyden / *Dd. ad L. si cui simpliciter. 9. ff. de seruit.* So folgt auß disem Argument meines erachtens allein das/ wohin auch Herr Assum meines bedunckens zihlet/ daß in disem fall/ vnd bey so bewandten dingen wider die Zinßschuldner wegen nit beschechener bezahlung nicht können arctiores processus erkennt/ noch auch mit den Straffen/ welche man den mandatis pflegt zuinseriern, gegen jhnen verfahren werden/ aber das will nit darauß erfolgen/ daß die gemaine Anlagen sollen die priuatschulden lediglich vertilgen/ sonder allein/ daß sie die bezahlung so lang verschieben/ biß die außkommene Noth / vnnd die derentwegen angelegte contribution jhr endtschafft nemmen/die Zeiten sich verbessern/ vnd dem Zinßschuldner die bezahlungsmittel widerumb an die Hand

erwachsen

erwachsen möchten/ daß also der Zinßschuldner in allweg noch zubezahlen verbunden bleibt/ nach der gemainen Rechts Regul: lang borgt ist nicht geschenckt. quod differtur, non aufertur. 202.

So kan auff die dreyzehende ration der gestalt geantworttet werden: dieselbige probiere in allweg/ daß man dem Vatterland aller mögligkeit nach beyzuspringen/ die gemaine vnd Kriegsbeschwerden guetwillig vbertragen/ daß zu abkehrung deß feindtlichen Gewalts ins gemain etwas beyzuschiessen (dann im fall das nicht beschicht/ werden die Feind selbsten einfallen/ was sie könden/ mit sich hinweg nemmen/ wie man die verflossene Jahr her öffters erfahren) vnd daß dise Anlagen vnd contributionen in allweg vor den Zinsen/ ja allen priuatschulden zubezahlen seyen. Dann wie man sonst pflegt zusagen/ daß 203.
wann man nicht beeden sambtlich gehorsamen kan/ mehr dem Vatterlandt als dem Vatter der Gehorsamb gelaist werden soll. *Dd. ad L. postlimin.* 19. §. *filius.* 7. *ff. de captiu. & postlim. reuers.* Also auch seynd wir mehr das Gelt auff das Vatterland/ als auff die priuatschuldner 204.
zuwenden schuldig/ wañ wir beede zubezalen nit vermögen. Aber gleich wie niemand einen Sohn/ wañ er kundte dem Vatterlandt/ vnd den Eltern zugleich gehorsamen/ von der obedienz vnd Gehorsamb ledig sprechen wurde: Also auch/ wann die priuat vnnd gemaine durchgehende Zinß zugleich kundten erstattet werden/ wurde niemandt einen Schuldner von den Zinßbezahlungen ledig sprechen. Vnd gleich wie 205.
ein Sohn/ wann er im fall der Noth mehr dem Vatterlandt/ als den Eltern beyspringen muß/ jedoch dessenthalber von dem Vätterlichen Gewalt vnd laistung deß Gehorsambs nit entlediget wirdt: Also wird auch ein debitor nicht gar von seiner obligation vnd der Zinßbezahlung mit der Zeit entlediget vnd befreyet.

Ebenmässig kan das vierzehende Argument (als welches mit 206.
dem vorgehenden vberein kombt) abgelaint/ vnnd darüber noch dise distinction hinzu gethan werden: Eintweder seynd die Zinßschuldner reich/ oder auffs wenigst mit Bezahlungsmitteln versehen/ oder nicht. Seyndt sie darmit versehen/ so kan sowol den gemainen durchgehenden Anlagen/ als den priuatZinsen ein benüegen geschehen/ (seytemahlen ins gemain bey gueten vnnd ruhigen

Zeiten

Zeiten beede zugleich bezahlt werden) seynd sie aber nicht versehen / so seynd die gemeine Anlagen den priuat Schulden vorzuziehen/ diſe aber sollen auff ein zeitlang verschoben / jedoch nit gar auffgehoben werden.

207. Dem fünffzehenden Einwurff der Schuldner wirdt also begegnet/ daß nemblich die von der generalitet außgangene Befelch die obligation nicht außlösche/ sonder allein die execution bey den vnvermüglichen Schuldnern hindertreibe/ vnd den strengen gewonlichen Proceſs auffhalte. Welches weilen der Durchleuchtigſt Fürſt vnd Herr / Herr Maximilian Pfaltzgraue bey Rhein / Hertzog in Obern vnnd Nidern Bayrn/ deß heyligen Röm. Reichs Ertz Truchseß vnd Churfürſt/ mein gnädigſter Churfürſt vnd Herr/ in der neweren Conſtitution, ſo vnder dato. 11. Aprill. Anno 1635. außgangen/ vnd ich meinem patrocinio debitorum in dem vierdten Thail zu endt angehängt / für recht vnd billich gnädigſt geachtet/ ſoll es auch mir / als welcher rigorem juris, vnd die ſchärpffe durch alle vier thail erwehnten Patrocinij zulindern mich bemühet/ nicht für vnbillich vnd vnrecht vorkommen: ver-

208. maine demnach/ es können die jenige Schuldner / welche mit dergleichen ſtrengen Mandaten zu der Zinßbezahlung angehalten werden wollen/ vor Gericht erſcheinen/ jhr Vnvermögenheit/ Noth/ vnd Armut allegiern, vnd probiern, vñ alſo auff ſolche weiß die angetrowte Peen vnd Straff (welche ohne gebrauchten widerſetzligkeit/ oder vngehorſamb nit verſchuldt wirdt) entfliehen. Sintemalen dergleichen Mandaten die Clauſul gemainiglich beygeſetzt / daß der Beklagte erhebliche beſtändige vrſachen/ warumb die angetrowete erklärung in den Peenfall nit geſchehen ſoll/ vorbringen möge. Beſihe Herren Aſſum, *fol.* 46. *argum.* 21.

209. Auff die ſechzehendte ration der debitorum iſt die antwort/ wann minor propoſitio kundte erwiſen werden/ nemblich daß Jhr Kayſerl. Mayeſt. vnd dero Officier/ ſo die Kriegscontributionen einfordern/ ein vrſach weren / daß den priuat Glaubigern jhre Zinß nicht bezahlt wurden/ ſo were es kein böſe Concluſion, zwar nit daß die Schuldner von jhrer ſchuldigkeit gar entledige / ſonder jhnen allein längere Friſt verſtattet werden ſollen.

210. Nicht weniger antwortet auff die ſibenzehendte Renatus. *fol.* 73. *n.* 133. daß vil Zinßſchuldner entweder noch wol Geldt/ gearbeit: vnd

vngear-

vngearbaithe Silber/ſtattliche Trinckgeſchürr/Halsband oder Grundgüeter haben/ welche wann ſie wolten angreiffen / vnnd zu Geldt machen/ oder vnder vilen Häuſern/ Höfen/Schlöſſ: vnnd Dörffern nur eins/ vnd gleich ſo bald eben das jenige / ſo ſie/ oder jhre Voreltern auß der Creditorn hergelihenen Geldt erkaufft/ wider verkauffen/oder den Glaubigern in ſolutum vbergeben wolten / ſie denſelben leichtlich ſatisfaction thun kundten. Ich kan in diſem fall nicht vrtheilen / was 211.
vnd wieuil ein jeder noch habe / ſeytemaln ſolches gantz in facto beruhet. So hab ich auch nit ſo genahe bey den Schuldnern geſucht/daß ich jhnen in jhre Beuttel oder Küſten vnd Käſten hätte ſehen / oder auch jhre habende Veldtgüetter/ ſelbſt Perſonlich beſichtigen/ oder den Augenſchein einnemmen können. Aber das ſage ich für die Glau- 212.
biger/ daß auß wegtreibung deß Vichs / vnd ödtligenden Veldern / nicht gleich erfolgen müſſe/daß einer erarmbt ſeye/ ſonder allein/ daß hierauß ein zimbliches anzaigen der Armuet entſpringe: Dann es hat 213.
die verwichene Jahr die erfahrnuß mit ſich geführt / daß auch an den jenigen Orthen / wo die Velder vil Jahr vngebawt lagen/ vnd kaum ſouil Kühevichs/ als vnmündige ſaugende Kinder Milch bedörfften/ mehr vbrig war/ nichts deſto weniger die Teufliſche Raubvögel offt groſſes Gelt außgegraben/ vnd vilmals mit groſſer Tortur vnd Peinigung der Leuthen / vil Tyranniſcher als die Hencker herauß gepräßt.

Vnnd geſetzt daß die Alte zu anfang der Welt ſchier alle jhre 214.
Reichthumb an dem Vich gehabt/ jedoch gleich wie die Zeiten verendert werden/ alſo werden auch wir verendert. Tempora mutantur, & nos mutamur in illis. Dahero der Zeit vil reiche Stätte / jedoch in denſelben wenig Vichs vnnd Veldtbaws / aber der Kauff: vnnd Handelsleuth/ wie auch Handtwercksleuth ein groſſe Mänge zufinden/ welche noch mit dem Vichzügel / noch mit dem Veldtbaw nichts zuſchaffen haben/ vnd wann ſie wolten/ kundten ſie jhre Wahren/ ja auch jhren Haußrath / wie der zeit gemainiglich beſchicht. *L.2.* 215.
§. & neminem. 1. C. de conſtit. pec. zu Gelt machen. Welches ich jedoch nicht alſo verſtanden haben will/ daß denen durch das Kriegs- 216.
weſen erarmbten Schuldnern das jenige/ was zu jhrer gebührenden Nahrung vnd ehrlichen auffenthaltung eines jeden Standt gemäß vonnöthen iſt/ nach Richterlicher Erkandtnuß jhnen nicht vberlaſſen

werden solte / wie ich davon weitläuffiger geschriben in meinem patrocinio debit. *Decad.* 3. *q.* 3. *§* 4.

217. Auff das achtzehende Argument ist die antwort: Ob der Schuldner arm oder reich seye / solches bestehe in facto, vnd seye dasselbe vor allem zuwissen vonnöhten. Gesetzt aber daß er arm / so antworten an-

218. dere / daß der beklagte Schuldner / wo er nit wil / oder nit kan bezahlen / zu gefängklicher verhafft gezogen werden solle / wann er von seinen Güetteren nit abtretten wolte. *L.* 1. *C. qui bon. ced.* Ein miltere ant-

219. wort gibt zum dritten Herr Doctor Pascha *thes.* 34. daß die obligation durch die Armut nicht hinweg genommen werde / sintemalen der Schuldner / wann er widerumb zu besserem auffneñen gelangt / von

220. newem gerichtlich vorgenommen / vnd das Vrtheil vollzogen werden könne. Last also tacitè zu / daß dem Schuldner frist der bezahlung zuerstatten / vnd jhme nachzusehen seye. *de quo inf. q.* 10.

221. Auff das neunzehendte antworten die Glaubiger / daß der Röm. Kayser / in dem er den Schuldnern quinquennel oder Anstandtsbrieff erthailet / hierdurch die Schuldt nicht nachlasse / sonder allein ein zeitlang dilation gestatte / vnd daß die Schuldner nichts desto min-

222. der obligiert verbleiben / jhre Schulden / vnd consequenter auch die Zinß nach verfliessung der 5. Jahren zubezahlen. Vber das sagen die Glaubiger weiter / sie seyen eben so wol als die Schuldner von dem gemainen Vnheil getroffen / vnd verderbt worden / vnnd dahero seyen sie billich so wol / als die Schuldner zubedencken / dañ einem nit so vil zuzulegen / daß dardurch einem anderen daß seinig benoñen werde. Ita fauendum vni vt alteri non fiat injuria, vnd seye niemandt schuldig mit seinem schaden eines anderen nutzen zubefürderen. Weilen aber dises Argument in der fünfften Frag widerumb kommen wirdt / wil ich allhier nit vrtheilen / sonder den Leser dorthin gewisen haben.

223. Die antwort auff das zwaintzigste motiuum der Schuldtner ist / daß obwolen denselben das beneficium competentiæ gebühre vnd zustehe / so folge doch nit darauß / daß die durch das Kriegsvnhail erarmte Schuldner von der Zinßbezahlung ledig zusprechen seyen. Dann ich hab in meinem Patrocinio debitorum im dritten Theil in der ersten Frag *n.* 122. außtruckenlich dargethan / daß die jenige / denen obbesagtes bene-

tes beneficium von den Rechten vergunt / jedoch von dem Vberreſt der Schuldt nit loß vnd ledig geſprochen werden / ſondern zubezahlen verbunden verbleiben / der geſtalt / daß wann ſie mitler zeit zu mehrerem auffnemmen vnd beſſerem vermögen kommen / den Vberreſt zubezahlen angehalten werden können. In gleichem hab ich *decad. 4. in continuat. & partit.* angezaigt / es ſeye kein zweiffel / daß zu ſeiner zeit / wann der Schuldner vermögen zunemmet / die Glaubiger herbey kommen / vnd jhre Schulden einfordern können. *arg. L. cura extruendi. §. 1. ff. de mun. & hon.* beſihe die newe Churfürſtl. Bayr. Conſtitution de Anno 1635. ibi, es hette ſich dann. Beſihe auch *decad. 3. q. 7. n.* 153. Allda ich geſchriben / das beneficium competentiæ befreye die betrübte vnnd verderbte Schuldner / nur ſo lang vnnd vil / biß daß ſie wider zu etwas auffnemmen kommen / vnd dahero die exceptio competentiæ mehr verzüglich als außlöſchlich ſeye. Exceptio competentiæ magis temporalis quam perpetua eſt. *ibidem & quæſt. 1. n.* 130. Oldendorp. *in locis comm. action. diuis. 14. poſtpoſit. 14. §. hanc tamen.* 224. 225.

Ja was noch mehr / ſo ſeye ein ſolcher Schuldner verbunden / daß er ſchwöre vnd angelobe / wann er ins künfftig Gelt oder andere fahrende Haab zuwegen bringe / zubezahlen / ſonſten er der Rechtlichen Wolthat *Nouell.* 135. nicht zugenüeſſen habe / noch von abtrettung der Güeter frey ſeyn werde. *decad. 2. q. 2. n. 16. cum ſeqq.* Vnd weder mit der exception der Rechtlichen angebärmuß ſich beſchützen. *decad. 3. q. 1. n.* 124. & 125. Noch auch eines andern dergleichen armbſeligen Priuilegij, ſo den armen Schuldnern zugelaſſen werde / zugenieſſen habe. *decad. 2. q. 2. n.* 22. *& ſeqq.* Matth. Brun. *de ceſſ. bon. q. 7. princ. per tot. gl. in c. Odoardus. 3. ext. de ſolut.* Vrſach deſſen alles iſt angezaigt worden *decad. 3. q. 1. n.* 131. Dieweiln diſe von Rechten zugelaſſene Wolthaten die ſubſtanz vnd Weſenheit der obligation nicht gar hinweg nemmen / ſonder die execution allein verſchieben. Brun. *q. 2. princip. n.* 11. Vnd nur auff ein Zeit lang von vberlauff- vnd anforderung der Glaubiger befreyen. *Id. q.* 15. *quart. quæſt. princip. n.* 3. Harpr. *ad §. vlt. n.* 21. Angel. Aret. *ibid. n.* 3. *Inſt. de actio.* 226. 227.

228. Darumben ein gantz vngereimbte vnnd abenthewrische Conse-
quenz ist/ welche Renatus. *n.* 19. allein dessenthalber gemacht/ damit
er gelegenheit hette/ von seinem proposito vnnd vorgenommener Ma-
teri ein absprung zuthun/ (wie er dann selbst *n.* 144. bekennt / vnnd
dannoch deme zuwider *n.* 129. außtruckenlich contestiert, es seye di=
229. ser sein discurs oder Rathschlag principaliter dahin angesehen/ob
auch in disem fall / wann der Glaubiger selbst durch die langwürige
Kriegstrangsalen abgemattet/ der Schuldner gegen jhme sich deß be-
neficij competentiæ zubehelffen / da er doch in frontispicio, zu an=
fang diser seiner Schrifften vil ein anderen Zweck jhme selbsten vorge=
230. schriben) auch sein Zihl vnd Maß zuvberschreitten. *vide fol. 97. post
med.* benebenst was ich in patroc. deb. *dec.* 3. *q.* 6. geschriben / in ein
vnrechten verstandt zuziehen/ zu cauilliern vnd zuzwicken/ auch meh=
rer anzuböllen als abzulainen/ welchem / weilen er die terminos mo-
destiæ *fol.* 71. mit den worten/ **Liebkosenden** patronis, *eod. fol. in f.*
ibi, gleich so vngereimbt / *fol.* 72. ibi, vnd ist derowegen. *& seqq. fol.*
74. *n.* 133. *fol.* 80. *circ. med. fol.* 81. §. dieweilen. *fol.* 84. *in prin.* vnd
an anderen Orthen gar zu weit vberschritten / wil ich jhme weilen es
hiehero nit gehörig ist/ in der dritten edition meines patrocinij, da ich
anderst zeit vnd weil haben werde/ verdienter massen antworten.

231. Der ein vnd zwaintzigsten vrsach/ so die Schuldner oben beyge=
bracht/ wirdt der gestalt begegnet. Daß ein grosser vnderschaidt seye
vnder der præscription vnd dem Zinß. Der lauff einer præscription
wirdt darumben durch das Kriegswesen gestölt vnd auffgehalten/ wei=
len die feindtseligkeit vnd der Krieg verhindern / daß man gerichtlich
nicht verfahren/ vnd consequenter auch die præscription nicht fort=
232. lauffen kan/ nach allgemeiner Rechtsregul: non valenti agere non
currit præscriptio. *L.* 1. §. *vlt. C. de annal. except. Cuiac. in L. pignor.*
233. 13. *ff. de vsucap. & vsurp.* Dañ weilen die vsucapiones oder verjährun=
gen zu straff der jenigen/ welche jhre Sachen verhinlässigen/ vnd gleich=
sam hinwerffen/ von den Rechten eingeführt worden. *c. præscriptionem.*
16. *q.* 3. *arg. L.* 2. *C. de quadr. præscript. Auth. res quæ. C. comm. de le-
gat.* Vnd dieweilen gleichsamb auß verhängnuß / mit wissen vnd wil=
234. len deß Herrens die verjährung compliert vnd erfüllt wirdt. *L. alienatum.* 28. *ff. de V. S.* Weilen aber zu Kriegszeiten/ zu welchen einer ge=
richtlich

richtlich nicht verfahren kan/ einem solchen kein saumbsal oder hinläs-
sigkeit zugemessen kan werden/ ist billich geordnet / daß so lang solches
impedimentum deß Kriegs wehret/die verjährung oder præscription
einen stillstandt habe. Wesenb. *in paratit. n.* 14. *ff. de vsurp. & vsucap.*
Der Zinß aber hat sein fortlauff ex conuentione, auß der gepfloge-
nen abhandlung / welche der Krieg vnd deß Feindts Gewalt nit auff-
hebt oder hinweg nimbt.

Auff die zwey vnd zwaintzigste Ration, so die Schuldner oben ein- 235.
geführt/wirdt geantwortet: daß ob gleichwolen ein Gesatz vnd Rechts-
schluß auff alle andere dergleichen fäll außgebraitet vnd erweittert/ vnd
also ex similitudine facti vel rationis judiciert vnnd geurthailt wer-
den kan. *arg. L. non solum.* 10. §. *similiter.* 6. *ibi, quam rectè adaptans*
omnibus similibus capitulis. ff. de Excus. So ist aber vnder dem casu *L.*
curabit. 5. vnd vnserem proposito noch ein grosse differenz vnd Vn-
derschaidt. Seytemaln am selbigen Orth Julianus außtruckenlich
gewollt/ es könne das Interesse deß nit bezahlten Kauffschillings dar- 236.
umben prætendiert vnd genommen werden/ weiln der Käuffer / der
an sich erkaufften Wahr oder Guets genüesse/ so seye auch nichts bil-
lichers/ als daß er dem Verkäuffer das Interesse deß nicht bezahlten
Gelts erstatte. *L. Iulianus* 13. §. *veniunt autem.* 20. *ff. de action empti.*
& §. possessionem. 21. *ibi, hoc enim solùm spectare debemus, an habeat*
facultatem fructus percipiendi. Warauß † leichtlich abzunemmen/ 237.
daß weiln die Interesse in selbigen fall/ wegen auffgehebter Nutzung
bezahlt werden (vnd der billichkeit vnähnlich ist/ daß der Käuffer der
erkaufften Wahr vnd deß Gelts zumaln genüesse) so folge nicht vbel/
daß wann man deß erkaufften Guets nit genüesse/ auch das Interesse
von dem nicht bezahlten Gelt fallen solle. 238.

Alldieweiln aber in den Zinsen die Nutznüessungen nit beobach-
tet / noch auch dieselbe derentwegen bezahlet werden / so folgt dahero
recht vnd wol/ daß die von dem zinßbarn Guet auffgehebte Nutzung
oder Früchten/ wie groß vnd wie vil sie seyen/ nicht in consideration 239.
zuziehen. Besihe was ich geschriben *p.* 1. *q.* 11. *n.* 93. Als etwan in
einem absonderlichen fall/ wauon Felicianus de solis *lib.* 1. *de censib.*
c. 10. *n.* 16. schreibet/ nemblichen/ wañ einer dem andern ein Grund-
stuck der gestalt/ vnd mit disem geding verkaufft/ daß der Käuffer dem

Verkäuffer souil vnd lang/ biß er jhme den Kauffschilling erlegt / ein Jährliches Gelt an statt eines ablößlichen / auff demselbigen Grundstuck gelegten Zinß/ zu vergeltung der Früchten/ welche er auß demselbigen Guet auffheben kundte/ bezahlen solle. Dann weiln es dißfals eigentlich kein Zinß/ sonder ein rechter warhaffter Kauff vnnd Verkauff deß Grundtstucks ist/ cum pacto *L. curabit. C. de act. empt.* So kan eben das jenige/ was in obbesagten fall gesagt worden / statt haben/daß benandtlich im fall keine Früchten oder Nutzung dauon auffgehebt wurden/ auch der Zinß dauon eben deßwegen fallen solle / dieweiln dißfals keiner compensation oder ergötzung vonnöhten. Besihe dauon auch Couarr. *lib. 3. var. resol. c. 11. n. 4.*

240. Auff die drey vnd zwaintzigste / für die Schuldner eingewendte ration ist die Antwortt: Es werde der Zinßschuldner nit indistinctè vnd allzeit durch den Vndergang deß Zinßguets entlediget. Dann

241. im fall das Zinßguet durch deß Verkäuffers Boßheit oder Schuldt zergehet/ so wirdt er der Zinsen nicht frey gesprochen. Besihe *q. 5. n. 15. & seqq.* Wie dann auch dißfals nicht/ wann ein pactum assecurationis damit vnderloffen/ vnnd der Zinßschuldner die vnfürsehene fäll auff sich genommen. *n. 25. & seqq.* oder wann es allein ein personalzinß ist/ *n. 29. & seqq.* oder ein Guet allein vmb mehrer sicher-

242. heit willen verhypotheciert ist. *n. 33. & seqq.* Sonder einig vnnd allein in disem fall entlediget der Vndergang deß Zinßguets den Schuldner/ wann ein purlauterer RealZinß specialiter auff ein oder mehr Grundtgüeter gelegt ist / vnd dieselbe nicht nur zum thail *n. 86. & seqq.* sonder gantz vnd gar/ oder ledigklich zu grund gangen

243. seynd/ *n. 50. & seqq.* Ob aber die jenige Grundtgüeter/ welche vnfruchtbar werden/ vnd ein oder das ander Jahr gar keine / oder doch wenig Früchten tragen / für verlassene verlohrne Güeter zuhalten/

244. hab ich der längs nach examiniert *q. 6. per tot.* Ob sie aber alsdann für verlohren vnd zergangen zuhalten/ wann dieselbe in deß Feindts gewalt komen/will ich in nächstfolgender Frag ex instituto tractiern.

Auff das vier vnd zwaintzigste Argument habe ich geantwort

245. *p. 1. q. 12. n. 124.* auß dem Friderico Martini. *c. 8. n. 234.* welche Stell du ersehen kanst/ wie auch ingleichem Renatum *n. 82. & 83.*

246. da er sagt: daß ein jede lüferung der Früchten / so ab einem gewisen Guet zuerstatten/ dise condition stillschweigendt mit sich führe: So ferrn

fern die Früchten darauff wachsen werden / da nemblich ein Zinß oder Gült nach proportion der Früchten / die ein Guet ertragen mag / bestimbt vnd determiniert wirdt. Jnmassen in einem colono aut conductore eines fruchtbarn Guets geschicht / welchem das Bestandtgelt gemaincklich nach Anzahl der Jauchardt oder Morgen / Acker / Wisen / ꝛc. vnd nach gestalt derselben fruchtbarkeit angesetzt wirdt. Mit denen Zinsen aber / welche vmb Gelt verkaufft / vnd auff ein Guet geschlagen werden / hat es weit ein andere beschaffenheit / dann das æquilibrium & justitia contractus censualis, bestehet vnd hanget nicht an der æqualitet oder proportion inter fructus & censum, sed magis inter pecuniam seu sortem capitalem, & pensionem seu censum. 247. Jn bedenckung die Zinß nicht nach der menge der Früchten / so auff dem Zinßguet erwachsen / (dann vilmahls die Früchten die Zinß vbertreffen) sondern nach dem Capital bezahlt werden. 248. Auff ein andere weiß antwortet Herr Zorer *n.* 149. da er sagt / es seye vnder einem Zinßschuldner vnd Beständtner oder colono agrorum, ein grosser / vnd zwar diser Vnderschid / daß der Schuldtner deß hergelihenen vnd empfangenen Gelts Herr würdet / vnd daher diser / vnd nit der creditor contingentem casum fortuitum den Vnglücksfall zu vbertragen hat. Ein Beständtner aber / wirdt deß bestandenen Guets kein Herr / darff also auch nit præstiern, was durch Krieg / oder ander dergleichen fäll vorgehet / weiln die Gefahr eines dings allzeit seinem selbst eignen Herrn zusteht. *L. si servus. 21. §. locaui. ff. de furt.* Der Beständtner aber ist der bestandenen Güeter nit Herr / sonder der / so jhme solche verlihen. 249. Wann du sagst / der Beständtner seye auffs wenigst Herr der Früchten / so er dauon empfangt vnd genüeßt / antworttet Gail. 2. *obs.* 23. *n.* 13. Diß seye zwar richtig in den jenigen Früchten / welche schon abgeschnitten vnnd eingehaimbset worden / dann wo dieselbige durch ein vnfürsehenen fall verlohren oder verderbt werden / wurde der Beständner / als Herr solcher Früchten kein Nachlaß erlangen / cum res pereat suo domino. 250. Anderst aber ist es bewandt mit den jenigen Früchten / so noch nicht abgeschnitten worden / sonder noch auff dem Veldt stehn / in dē solche Früchten noch zu dem Grund vñ Boden gehörig / vñ ein theil desselben seynd. fructus pars fundi sunt. *L. f. §. fructus. 6. ibi, nam quandam rem fuisse. ff. quam fraud. cred. L. fructus pendentes. 44. ff. de rei vendic.*

der

der Grundt vnd Boden aber dem locatori gehörig ist: So soll billich die Vnfruchtbarkeit dem Beständtner/ so auß eines andern sachen kein Nutzen hat/ vnd sein Bestandtgelt seines Nutzens/ vnd empfangender Früchten wegen außgibt/ ein Nachlaß deß Bestandtgelts zulegen.

251. Diſe Antwort ist an sich selbst wahr/ vnd kan niemand in abred seyn/ daß das Gelt / so vmb den Zinß bezahlt vnd außgelegt worden / dem Verkäuffer oder Schuldner gehörig seye / also daß wo er vmb dasselbig nachmaln durch einen casum fortuitum kommen solte / die Gefahr selbst vbertragen/ vnd nichts desto weniger den Zinß zuerstatten schuldig seye.

252. Weiln aber ein anders ist die Gefahr deß empfangenen Gelts / vnd die Gefahr Grundt vnd Bodens/ wie auch der darauff stehenden Früchten/ wauon die Jährliche Zinß abzustatten seynd (welches ohne zweifel dem Zinßschuldner/ als Herrn deß Guets zustehet.) Ein anders aber / die Gefahr vnd periculum deß Zinses/ so ist demnach allein von dem die Frag: Ob in dem jenigen fall/ wann ein zinßbar Guet/ oder desselben Früchten zu grund gehen vnd verderben/ nicht auch der Zinß hierdurch perimiert vnd außgelöscht werde/ beuorab wann es ein Realzinß/ welcher auß demselben Grundt vnd Boden gegeben werde/ welche Frag ich oben q. 5. & 6. weitläufftig examiniert, wie

253. dann auch ingleichem / wann einem ein Nutznieſſung auff einem Grundtstuck verlassen worden / die Gefahr vnnd Vndergang deß Grundt vnd Bodens/ ohne allen zweifel der Grundtherr außzustehen hat/ ob aber darmit nit auch die Nutznieſſung zergehe vnnd vertilgt werde/ ist weit ein andere Frag/ welche decidiert vnd erörttert wirdt

254. *in princ. Inst. de vsufr.* mit diſen Worten: Est autem jus in corpore, quo sublato & ipsum tolli necesse est. Die Gerechtigkeit der Nutznieſſung soll allweg einem leiblichen ding auffgeladen werden. Vnnd wo dasselbig leiblich ding zu grund gienge/ solle auch die Nutznieſſung ein end haben.

255. Drittens kan diſem Argument also begegnet werden: wann die argumentation von der Jährlichen Gült zu dem Zinß etwas gelten solte/ so folgte darauß/ daß gleich wie in dem Bestandtcontract die Vnfruchtbarkeit oder Mißgewächs eines gegenwärtigen Jahrs mit

grosser

grosser fruchtbarkeit der vorgehenden vnd nachfolgenden Jahren kan compensiert vnd ersetzt werden. *L. si vno. ff. locati. L. licet. C. de locato.* Also müßte es eben dise beschaffenheit mit dem Zinß haben. 256.

Demnach aber die Doctores offt von dem Bestandt: zu dem Zinßcontract pflegen zuargumentiern, wie zusehen bey dem Couarr. *var. resol. lib. 3. c. 9. n. 10.* Renat. *n. 55. fol. 33.* So kan dises von den Schuldnern eingewendte Argument nit für gar Bodenloß vnnd vndüchtig geachtet werden. Besihe auch / wie von einem Beständtner zu einem Zinßschuldner argumentiert Nicolaus Boërius. *decis. 319. n. 5. & passim.* & Paul. Busius. *l. 2. de ann. redit. c. 9. n. 7.* allda er bezeugt/daß in locis Gelriæ & Transiluaniæ schier allen Zinßbrieffen die clausul pflege inseriert zuwerden/ daß die Zinß nach pacht oder Erbpachtes Recht sollen abgelediget vnd bezahlt werden. 257.

Auff die fünff vnd zwaintzigste ration der debitorum antwortet erstlich Couarr. *var. resol. l. 3. c. 10. n. 5.* da er sagt/ weiln der Kauff eines Jährlichen Zinß häffig/ vnd an ihme selbst argwonisch seye/ dahero vor Jahren denselben etliche für vngültig gehalten (wie ich in *p. 1. q. 1. n. 39. & seqq.* angezaigt) so lasse sich von der Gült vnnd Erbrecht/wauon ins gemain die Doctores reden/zu disen Jährlichen Zinsen / nicht allerdings argumentiern. 258.

Fürs ander kan geantworttet werden/das Erbrecht seye von dem Zinßcontract noch vmb vil vnderschiden. Ergò so seyen die von einem zu dem andern gezogene argumenta gebrechlich. Nicol. Euerhard. *in locis legalibus loc.* 31. Allda er *n. 7.* außtruckenlich dise differenz vnnd vnderschid setzet/ daß in einem Erbrechtscontract, nach proportion deß durch den Krieg erlittenen Schadens die Gült nachzulassen/ wie vil bewehrte Doctores nicht vnbillich lehren: In dem Zinßcontract aber seye der Zinß keins wegs nachzulassen/ weiln der Käuffer alle Gefahr deß Vndergangs vnd Verderbung außstehen müsse. Aber dise Antwort deß Euerhardi, so nit de censu constitutiuo, sed reseruatiuo redet (welches nit allein *ex c. constitutus. 6. ext. de relig. dom.* sonder auch auß deß Euerhardi Worten *n. 2.* zuermessen ist) löset dises von den Schuldnern eingeführte Argument nit auff. Nichts desto weniger/ quia argumentum à simili euanescit allata dissimilitudine, vnnd weiln wir nit in abred seyn können / daß auch inter censum constitutiuum, vnd dem Erbrecht ein grosser vnderschaidt 259. 260.

262. seye. Also kan zum dritten geantwortet werden/ daß à cauſis ſeparatis
nichts ſchließliches zuinferiern ſeye. à ſeparatis non rectè fit illatio:
dann mit einem Erbrechter die ſach vil anderſt bewandt / als mit dem
263. Geltſchuldner. In bedencken ein Erbrechter oder colonus von ſeinem
Herrn nichts / als das Guet hat/ vnd wo er ſolches nit nutzet / billich
auch ein ringerung der Gülten prætendiern kan: Der Zinßſchuld=
ner aber hat das Gelt zunutzen/ es erwachſe etwas auff dem Guet oder
264. nicht. Renat. *n.* 88. *n.* 141. *fol.* 82. Es kan aber eben diſe Antwort
der geſtalt retorquiert vnd widertriben werden: der Gelt oder Zinß=
ſchuldner hat von ſeinem Glaubiger nichts/ als das Gelt/ Ergo wann
er vmb das Gelt kombt/ were er nichts mehr ſchuldig zubezahlen / be=
vorab weiln nach mainung Herrn Renati *n.* 132. (aber nicht nach
verordnung der Rechten) das ſchuldige Geldt nicht deß Schuldners/
ſonder deß Glaubigers iſt: das periculum aber vnnd vnfürſehene fall
dem jenigen ſo ein ſach zugehörig / concerniern thut.

265. Auff ein andere weiß antwortet Renatus *n.* 84. daß nemblich
das jenige/ was in diſer fünff vnd zwaintzigſten ration vnd argument
der debitorum vermeldt worden/ nicht ſo gar richtig ſeye / ſonder bey
den Gelehrten noch controuertiert werde/ deren er etliche *lit. nn.* alle=
gieret, welche der mainung ſeynd/ daß die Gültbawren oder emphy=
teutæ wegen Kriegs/ Mißgewächs/ oder andern Vnglücks nicht zu=
entheben/ ſondern die beſtimbte Gült ohne abgang abzurichten ſchuldig
ſein/ auß vrſachen / daß weilen der Gültbawer das vtile Dominium
habe/ er auch die gefahr der Früchten außſtehn vnd tragen ſolle/ der ge=
ſtalten/ daß ſie ſagen / wann auch gleich das Erblehengut zum theil zu
grundt gangen/ der Erbrechter dannoch die Gült völlig erſtatten müſ=
ſe/ auffs wenigſt wann der vbrige thail deß Guets die Gült völlig er=
tragen möchte. Renat. *lit. oo.* Diſe antwort iſt zwar für ſich ſelbſt/
266. vnd wann man rigorem juris anſehen wil / der warheit gemäß / man
kan aber nicht in abredt ſein/ daß die vorgehende mainung der billichkeit
ähnlich/ vnnd von den maiſten Doctoribus ins gemain approbiert,
auch allberait per vſum & conſuetudinem wenigſt bey denen/ welche
die billichkeit dem ſtrengen Rechten vorziehen/ angenommen iſt / vnnd
practiciert wirdt. Beſihe Herren Zorer. *n.* 164. bevorab weilen der
Zeit an ſtatt der Gült nicht nur etwas geringes/ als ein Hennen/ oder
etlich Ayr zu erkandtnuß der Grundtherrſchafft / wie vor Jahren be=
ſchehen

sehehen/ sondern ins gemain ein zimbliche grosse Getraidtgült vnd ein guter theil der Früchten erstattet wirdt. vide Dn. Zorer. *q.* 1. *n.* 161.

Solchem nach kombt mir das dritte für die Schuldner einge- 267.
wendte argument, in specta æquitate, wann man die billichkeit anse-
hen wil/ für so gar grundtloß nicht für. Dann gesetzt/ daß der Zinß vnd
die Gült einander nicht durchauß gleich seyen/ (allermassen auff der 268.
gantzen Welt nicht leichtlich etwas wirdt erfunden werden/ welches
dem anderen in allem gleich seye) so ist jedoch ein solche gleichheit hier-
zu/ daß man von einem zu dem andern argumentieren könne/ so gar
nöhtig nicht. Dann wann wir alle locos legales Nicolai Euerhar-
di durchlesen/ so wirdt sich finden/ daß offtermals/ von gantz verschai-
denen/ vnd durchauß vngleichen sachen/ wann sie allein in ratione zu-
samen kommen/ argumentiert wirdt. *Dd. ad L. f. ff. de Calumn.*
Mynſ. §. *f. v. f. Inſt. quib. manum. lic.* discrepantia enim non sunt, 269.
quæ in ratione conueniunt. Besihe hievon mehr in dem lateinischen
Exemplar. Daß aber die Gelehrte vilmahls von dem Erbrecht zu dem 270.
Zinß pflegen zu argumentiern, das wil ich in nachfolgender Frag mit
vilen Exempeln erweisen.

Gesetzt aber/ daß man von der Gült zu dem jährlichen Zinß 271.
kundte argumentiern, so wurde doch gleich diser zweiffel vorfallen:
Ob nicht die fruchtbar: vnd vnfruchtbare Jahr müssen in einander ge-
rechnet/ vñ der abgang der bösen von den guten erstattet werden/ gleich
wie in den Erblehen? vide Renat. *n.* 86. vnd weilen ein Erbrechter sei- 272.
nem Grundherren für die Gült das alles zustellen muß/ was auff dem
Erblehen oder Gülthoff erwachsen/ vnnd wann jhme emphyteutæ
gleich nichts bevor bleiben wurde/ auch alles was jhme vber abziehung
deß Vnkostens vberig verbleibt/ jhme muß einantworten. *Id. ibid. &*
n. 67. Ob nicht in gleichem der Zinßschuldner alle Früchten/ vnd al-
les darauß erlöste Geldt/ dem Glaubiger oder Zinßkäuffer vberlassen
vnd erstatten müesse? de quo vide quæst. 6.

Die antwort auff das sechs vnd zwaintzigste Argument kan ge- 273.
nommen werden ex resolutione *q.* 5. & 6. Allda ich vermerckt/ daß
in Teutsch: vnd anderen Landen/ wo die Päbstliche Bull Pij V. nit an-
genommen/ der Personalzinß wie auch census mixtus sich mit dem
Guet nicht verliehren/ inmassen es auch beschaffen mit dem real Zinß/
wañ die Güetter/ warab die Zinß gehn sollen/ vnfruchtbar worden/ son-

der daß nichts desto minder der Schuldner wegen seiner personal obligation zur Zinßzahlung hafft vnnd verbunden verbleibe. Mit wel-
274. chem vberein stimbt Herr Zorer. *q.* 14. *n.* 1254. Renat. *n.* 43. & 70.

Auff die siben vnd zwaintzigste Ration antwortet Renatus. *n.* 66. daß zwar solches ein harten klang in Ohren grosser Herren habe / aber vil ein harteren Klang habe der Hunger in dem Bauch der Armen. Dieweilen aber Renatus supponiert, der Zinßschuldner seye vermöglich / der Glaubiger aber arm vnd hungerig / vnnd aber das Gegenspil wol geschehen kan / daß nemblich der Schuldtner selbst arm / vnnd der Creditor vermöglich / also kan geantwortet werden / es haben vil ding
275. ein hartes ansehen / welche dannoch von den allgemainen Rechten geordnet vnd gesetzet worden. Dura multa videntur quæ tamen á jure cauta sunt. Nun aber wil man / es seye versehenen Rechtens / daß der Zinßschuldner seinen Glaubiger contentieren müsse / ob gleichwol jhme selbst als Grundtherren nichts bevor verbleiben solte / wie ich dañ
276. *q.* 6. vermerckt. Besihe hiehero vil allegata bey dem Renato. *n.* 67. Ferrner so ist nichts vnbillichs oder newes / daß wann einer von sich selbst / vnd auß freyem willen sein Grundt oder Guet mit einer seruitut oder dienstbarkeit beschwert / dieselbe einem andern als eben dem Grundtherren zum besten vnd zu nutzen komme. *t. t. Inst. & ff. de seruitut.* dann ein solcher jhme selbst zuzumessen hat / daß er jhme ein solche Burde auff den Hals gelegt. *L.* 7. §. 1. *in f. ff. qui satisd. cog.* Dann gleich wie für kein nothfall zuhalten ist / welcher auß freyem willen sein vrsprung hat. Necessitas non est, quæ ex voluntate trahit originem: Also ist auch das jenige für kein betrübnuß oder hartes ding zuhalten / welches auß aignem willen entspringen vnd herfliessen thut.

277. Auff das acht vnd zwaintzigste Argument zuantworten / kan wol negiert vnd vernaint werden / daß der Zinß auff den Früchten oder einkommen eines Grundts gewidmet werden müesse / wie ich dann *p.* 1. *q.* 12. sonderlich *n.* 120. *cum seqq.* dargethan. Wie auch in gleichem *q.* 11. *n.* 93. allda ich vermeldt / daß der Schuldner die Zinß nicht wegen auffgehabter Früchten erstattet / weilen er dieselbe nicht auß vergünstigung deß Glaubigers / sonder von seines Rechts vñ aigenthumbs wegen empfange / vnd weilen die Zinß auch auff einem ding / so keine Früchten tragen / können bestehn vnd fundiert werden: Dannenhero seye nicht in consideration zuziehen / was / oder wievil Früchten daß

Zinß

Zinßguet ertrage. Wie es nun zuhalten seye / wann das Zinß: oder Grundtstuck gar vergehet/ habe ich gleichmässig q. 5. geschriben / wohin ich mich geliebter kürtze halber beworffen/ vnd den günstigen Leser remittiert haben wil.

278. Zu der neun vnd zwaintzigisten ration ist die antwort: daß ob gleichwol die Lehendienst ein Personalwesen / vnnd so weit ein Vasall oder Lehenmann sich mit seinem Lehenherren veraindt vnd verglichen/ darzu personaliter obligiert ist / vnd also solche von einer Person der andern gelaist/ so kan doch nit vernaindt werden / daß solche Seruitia oder Dienst/wegen vnd in ansehung deß Lehens præstiert werden. *c.* 1. §. *vlt. ex quib. caus. feud. amitt. c.* 1. §. *similiter. de leg. Conrad. c.* 1. *an mut. vel aliàs imperfect.* Vnd wann mans auff solche weiß consideriere, so sagen die Doctores, es seyen solche seruitia an sich selbst realia, vnd concerniern nicht die Person deß Lehenmanns / sonder das Lehen selbst. post Rosenthal. *c.* 8. *conclus.* 5. *n.* 1. *& plures alios.* Khol. *p.* 1. *n.* 122. *vid. eund. n.* 136. allda er sagt / daß ein Vasall anderst nit / als von wegen vnnd in ansehung seines Lehens zudienen 279. schuldig seye. *vide eund. p.* 2. *n.* 16. §. *cumq; pro feudo.* da er vermeldt/ daß weiln die Dienst für vnd von wegen deß Lehens præstiert werden/ so folge ja vnuermainlich darauß/ daß man solche seruitia nach der quantitet vnd grösse deß Lehens anzulegen/ vnnd also zwischen dem Lehen vnd den Diensten die gezimmende proportion zuhalten seye. 280. *vide eund. Kohl. loc. cit. n.* 72. da vermeldt er/ daß dise Dienst in ansehung der Lehensfrüchten/ vnd zu ergötzung deß Nutz: vnd Einkommens/ so der Lehemann auß Wolthat vnd freygebigkeit seines Lehenherrens auß dem Lehenguet empfangt/ præstiert vnd abgelegt werden. Weiln dann die Zinß nicht von wegen deß Zinßguets (als welches 281. der Schuldner von seinem Glaubiger nit bekommen) noch auch von wegen der darauß empfangenden Früchten (als welche er nicht auß begnadigung deß Glaubigers/ sonder von Rechts vnd Eigenthumbs wegen empfangt) erstattet vnd bezahlt werden/ so ist es ein weiter vnderschid zwischen einem Zinß vnd Lehen. Ja daß noch mehr/ wann es sich also von einem Lehen vnd den Lehensfrüchten argumentiern liesse/ kundte solches Argument den debitoribus leichtlich wider hinumb/ vnd in den Buesen geschoben werden/ auff dise weiß: wann das

Lehen gemehrt wirdt/ so werden auch die Lehendienst gemehret. *arg. c. cum plures, ibi pro quantitate beneficy moderanda in cap. extraord.* Kohl. *p.* 4. *n.* 199. Ergò so folgt/ daß wann sich die Früchten auff den Zinßgüetern mehren vnd zunemmen/ müeßte auch ein grösserer oder mehrerer Zinß geraicht werden/ welches/ weiln aber die Schuldtner nit wöllen zulassen/ so müssen sie auch dem vorigen widersprechen. Cum oppositum operetur in opposito, quod operatur propositum in proposito.

282. Auff das dreyssigiste Argument antwortet zwar Renatus *n. f. in f.* mit Friderico Martini, dises seye zwischen einer Stewr vnd priuat-Zinß der vnderschid / daß ein Burger oder Bawr die Aufflag seiner Obrigkeit von wegen der Güeter entrichtet/ vnnd kein personalobligation auff sich hat: ein priuatschuldner aber erlegt seine Zinß nicht allein von der Güeter wegen/ sonder auch weiln er sein Person hierzu

283. verbunden. Aber wie deme allem / wurde auffs wenigst hierauß folgen/ daß die jenige Zinß/ welche einer sach einig vnd allein anhangen/ census merè reales, niemaln bezahlt werden dörfften/ so offt die gewonliche Früchten nit eingesamblet wurden / seytemaln in disem fall die Person nicht obligiert oder verbunden ist.

284. Der ein vnd dreyssigsten ration wirdt der gestalt begegnet/ daß obgleichwoln selbige mainung wegen eingeführter authoritet deß Hostiensis vnd Pauli Bulij nit zuuerwerffen/ so seye sie doch kein Articul deß Glaubens/ seitemaln ein bekandte Regul/ quod Doctorum dicta non sint necessaria, sed tantum probabilia. Schneid. §. *quas in proœm. inst.* vnd verbinden den Richter weiter nicht/ als so fern sie den Rechten gleichförmig. Harp. *ad princ. tit. de oblig. quæ ex quasi del. n.* 14. *vide ad longum* Banckendorf. *de R. l.* 2. *memb.* 4. *p. l.* 1.

285. *f.* 62. *& seqq. n.* 2. *& seqq.* Dahero man sagt: daß die authoritet der Doctorum ist nit genuegsamb zuentschaidung der strittigen sachen / sonder ziehet allein ein præsumption vnd guete vermuetung nach sich/ als vil sie auff vernünfftige rationes gegründet.

286. Die antwort auff das zwey vnd dreyssigste Fundament der Schuldner ist: daß/in der Lehenraich / welchen ein Fürst oder Herr von seiner Cammer de Camera, seu Cauena einem verspricht von demselben alsdann nur begehrt werden köndte / wann die Cammer etwas hat/

vnd

vnd nit alsdann wann die Cammer also ersogen/daß sie solches zuthun nit vermag/das geschehe wegen freygebigkeit deß Herren/welcher gleich wie er das Lehen vmbsonst vnd auß lauter freygebigkeit erthailt/also vñ ebnermassen genüest er deß jenigē Priuilegij, mit welchē die donatores sonsten von rechtswegen begabt seind/nemblich/ dz er nit weiter zutreiben/als er wol vnd füglich thun kan. Besihe was ich geschriben in patrocin.deb. *decad.* 3.*q*. 1.*n*.102. da ich auß dem Schradero *p*.2.*c*.3.*n*. 93.*de feud*. angezaigt/es köñe ein solcher Herr seine ligende oder vnbewegliche Stuck zuverkauffen nit genöhtiget werden. Dahero ein vnderschaid ist zwischen einem Vasallen oder Lehemañ/vnd einem Zinßglaubiger/dz nemblich diser die jährliche Zinß titulo oneroso, vñ mit einer beschwerde/der Vasall aber titulo lucratiuo vñ vmbsonst empfahet/dahero man etwas höflichers vnd milter mit einem Lehenherren/ als mit einem Schuldner zuhandlen/damit jhme seine beneuolenz vnd guetwilligkeit nicht zum schaden geraiche. Sintemalen ein vnhöflich ding/ den jenigen der schärpffe nach anzustrengen/von deme er alles guts empfangen. Besihe was ich geschriben *d*.*q*.1.*n*.38. vnnd † wirdt solches auch dahero abgenommen/in deme diser Lehemann nit vnder die andere Glaubiger gezehlet wirdt. Dann nach deme *in princ*. *tit*. 58. *de nov*. *feud*. gesagt worden/ daß wann eines Fürsten Cammer so vnvermüglich/daß sie nichts mehr raichen möge/wirdt gleich hinzu gesetzt / es seye alsdann darfür zuhalten / daß ein Lehenherr alsdann etwas raichen könne / wann jhme vber bezahlte Schulden noch so vil in Camera vel Cauena vber verbleibt/warauß erfolgt/daß die Glaubiger deß Lehenherrn dem nach alle/ so seinen Lehenraich von dem Lehenherren fordert/ vorgezogen werden. Auß vrsachen/ weilen die Glaubiger jhren Schaden abzukehren/ der Lehemann aber einen Gewinn vnnd nutzen zuerhaschen sich bearbeiten. 287. 288.

Ferner wann ein gleichheit wäre vnder dem Glaubiger vnd einem solchen Lehenmañ/so wurde doch darauß nit erfolgen/daß man die Zinß gar nachlassen/sondern allein solche borgen müste. Die vrsach dessen ist/ weilen in den Lehenrechten *dict*. *princ*. gleich hinzugesetzt wirdt: daß wann eines Fürsten Camer ohne Schuldt desselben erschöpfft vnd außgemörgelt ist/so müsse der jenige/welchem ein Lehenraich versprochē worden/so vil vnd lang sich gedulden/biß dieselbe widerumb zu solchem 289.

vermö-

vermögen gelange/ daß jhme willfahrt werden möge. Wauon besihe mehrer zu end der folgenden neundten Frag.

290. Die ander Vrsach ist/ weiln ein Lehenherr / welcher einem andern von seiner Cammer ein Lehenraich schuldig/ deß beneficij competentiæ genüeßt/ der gestalt/ daß er weiter nit zutreiben / als er wol thun kan: allermassen ich *in Patrocin. decad. 3. q. 1. n.* 102. notiert, welches beneficium kein Nachlaß der Schuld nit/ sonder einig vnd allein frist zur bezahlung operiert. Besihe was ich geschriben *in patrocinio decad. 3. q. 1. n. 131. q. 7. n. 153. & in præfat. decad. 4.*

291. Daß aber auch in dem fall / wann die Zinß auß eines Fürsten oder Herrn Cammer/ oder auß eines andern Ambtsgefällen versprochen worden/ nicht indistinctè durchzustreichen vnnd nachzulassen seyen/ wann gleich solche Cammer erschöpfft vnd außgemörgelt/ ist dahero zuermessen/ in dem die anweisung diser Cammer kein grössere würckung hat / als die anweisung eines gewisen determinierten Grundtstucks: Gleich wie aber in dem fall/da solch Grundtstuck keine Früchten erträgt / die Zinß nichts desto weniger zubezahlen seynd/ wie ich dann *q. 6.* remonstriert: also hat es ein ebenmässige bewandtnuß/ wann die Cammer jhres Einkommens vnd Gefällen destituiert, dann die Einkunfften seynd gleichsamb fructus ciuiles oder Burgerliche Früchten der Cammer. Vber das/ so wirdt gemaincklich solche

292. Cammer/ Zoll: oder ander Ambt nicht der gestalt vnd also limitatè angewisen/ daß der Creditor nicht auch zu andern Gefällen Zuspruch hette/ sonder allein zu dem end/ damit er wissen möge/ wo er die Zinß begehren vnd erheben solle/ in welchem fall nicht allein kein Nachlaß/ sonder so gar auch kein Borg deß Zinß zuhoffen / vnangesehen die Cammer/ Zoll: vnd andere Aembter lediglich ersogen vnd erschöpfft seyndt.

293. Auff das drey vnd dreyssigste Argument der Schuldner / antwortten die Gläubiger/ man könne nit sagen/ daß ein Zinßverkäuffer oder Schuldner lædiert seye / weiln der Jährlichen Zinses der 5 .fl. ein gewises/ vnd von den Rechten determiniertes pretium, nemblich 100. fl. hab/ welche für ein gerechtes pretium geschätzt / ja von den Reichsconstitutionen selbst darfür gehalten vnnd erkennt werden: Wann dann dise 5. fl. Zinses nit leichter vñ wolfailer/ als vmb 100. fl.

verkaufft

verkaufft werden / so kan der Verkäuffer nicht sagen / daß er vber die helffte deß rechten Werths vbervortheilt oder lædiert seye. Dann daß 294.
die von den Zinßgüeteren auffgehabene Früchten vnd Einkommen jnner 20. Jahren das Capital nit widerbringen / oder auch die jährliche einkunfften den jährlichen Zinsen nit respondiern, ligt wenig daran / in bedenckung daß æquilibrium deß Zinßcontracts nicht in der proportion vnd gleichförmigkeit der Früchten vnnd deß Zinß / sonder in der proportion deß Capitals vnd Zinß bestehet. Besihe was ich *in p.* 1. *q.* 12. *n.* 55. notiert.

Auff die vier vnd dreyssigste Gegenwöhr der Schuldner / antwor- 295.
ten die Creditores erstlich / daß sie zulassen / daß das hailsame remedium L. 2. entweder klag : oder exceptionsweiß per modum actionis vel exceptionis nach dem dann der Contract beschaffen / könne eingewendt werden / wann allein die læsio oder vbervorthailung / als welche nit præsumiert wirdt. *L. nam & postea. §. minor. ff. de jurej. L. verum. §. item non restituitur. L. quod si minor. §. non semper. ff. de minor.* zuvor auch gebürender massen probiert werde. *gl. & D d. in L. 2. C. de rescind. vend.* Natta *consil.* 650. *n.* 9. *vol.* 4. Nun kan aber der Ver- 296.
käuffer oder Schuldner kaum anderst / als in dem pretio oder Capital vervortheilt werden / welches doch in dubio für genugsamb vnnd just erachtet wirdt / post Bald. *in L. per diuersas. q.* 4. *C. man.* Natta *loc. cit. n.* 3. Mascard. *n.* 5. *conclus.* 963. *n.* 3. vnd setzt man allhier / es seyen fünff per Cento verkaufft worden / welches pretium für just von den Rechtsatzungen erkläret wirdt. Ergò so kan der Verkäuffer oder Schuldtner sich nit beklagen / daß er vmb so gar vil lædiert vnnd vbervortheilt worden / noch auch solche Vervorthailung weder per modum actionis noch exceptionis einwenden.

Zum andern antworten sie / daß wir allhier in dergleichen materi 297.
versiern, allda ein oder das ander Jahr auß den häuffigen Früchten vnd Einkommen deß Zinßguets / eben so grosser nutz / als auß dem mißgewächs vnd verderbung desselben schaden vnnd nachtheil erfolgen kan.

Nun wirdt aber zu recht also gesetzt vnd geordnet / daß wann ei- 298.
nem auß einer gepflogenen handlung so wol schaden als Gewinn zuwachsen kan / ob jhme gleichwol die Sach zu schaden außgeschlagen /

er dahero nit für vbervortheilt erachtet werden könne / vnangesehen er ein Minderjähriger / dieweilen dergleichen schaden mit dem jenigen nutzen/ welche er/da jhme die Sach wol außgeschlagen / hette haben können/muß ersetzt werden/ wie dann solches Tiraquellus *in L. si vnquam. C. de reuoc. donat. ver. Donatione largitus. n.* 128. 129. 130. 131. mit mehrerem beybringt / welchen auch allegieret vnnd approbieret D. Benedictus Carpzou. *definit. Forens. part.* 3. *const.* 30. *definit.* 3. *n.* 4. Also antwortet Herr Bohs. *c.* 5. *n. f.*

299. Zum dritten antworten sie/ daß in vorwendung diser læsion oder vbervortheilung die zeit deß gepflogenen Contracts/ vnd nicht die vor: oder nachgehende müesse consideriert werden: oder wann man wolle wissen die ringe deß werths/ oder die læsion, so müesse man nit auff die gegenwertige Zeit/ noch auch auff die jetzige æstimation vnd werth der verkaufften Wahr/ sonder auff die jenige Zeit / da der Contract celebriert worden / vnnd auff den valor vnd werth/ was die verkauffte Wahr damahl golten/achtung geben. *L. si voluntate in f. C. de rescind. vend. L. non intelligere* §. *Diui Fratres. ff. de jure fisci. c. cum dilecti. 1. ext. de empt. & vend.* Mascard. *de probat. conclus.* 963. *n.* 4. weilen dann zur zeit deß Contracts die grösse vnnd quantitet deß Zinses dem Kauffgelt (ja wol so gar den Früchten) der proportion nach gleichförmig gewesen/ so köñe dißfals kein læsion oder vervorthailung prætendiert werden. Auff dise weiß hat geantwortet die löbl. juridische Facultet zu Jngolstatt / da dieselbe vnlängst in einem solchen casu vmb ein

300. rechtliches bedencken angesucht worden. Warmit vberein stimbt Fridericus Martini *de censib. c.* 4. *n.* 113. allda er den Couarruuiam einführt/ welcher lehrt / wann die geringe deß Kauffgelts erkennt werden wolle/ so müesse man ansehen die Zeit der handlung / welches wann es nit geschehe/so müesten vil Zinßkäuff/ so vor hundert/ zweyhundert vnd mehr Jahren beschehen / vnbillich vnnd vngerecht/vnd dahero auch zu

301. rescindiern sein. Auß welchem er dann inferiert, wann zur zeit deß gepflogenen Contracts das Kauffgelt (deß Getraidtzinß/ wavon er alldort meldet) just vnnd zur selbigen zeit/ vnnd in selbigen Landen gerecht gewesen / daß vnangesehen das Getraidt nachmalen auffgeschlagẽ/ nichts desto weniger der besagte Kauff nit vnbillich noch vngerecht/ dahero auch vnder dem gesuchten vorwandt der vbervorthailung oder

lation vber die helffte nit zu rescindiern seye. Dann wer waist nit/daß vor 100. 200. 300. Jahrē die Velder/Wisen/Aecker/Häuser/Getraidt/Wein/ vnnd dergleichen vmb ein geringen/jedoch dazumalen lauffenden/dahero gerechten Werth kaufft vnd verkaufft worden/welche anjetzo noch zweymahl so thewr geschätzt vnd verkaufft werden.

Auff das fünff vnd dreyssigste Argument der debitorum wirdt geantwortet mit vnderschidt. Entweder ist man schuldig auß ein Geltzinß oder Getraidtzinß. Jsts ein Geltzinß/so darff man nit auff dē werth oder auff die æstimation kommen/sonder es schätzet sich das Gelt selbst. Jst es aber ein Getraidtzinß/welcher in Getraidt bestehet/alsdann wil vnd kan der Schuldtner das versprochne Getraidt bezahlen/so ist es in gleichem vnnöhtig dasselbe zuschätzen oder anzuschlagen. Wil er aber oder kan das Getraidt nicht raichen/ sonder erbietet sich das Gelt darfür zulifferen/ so were solch Getraidt de jure digestorum nicht nach der zeit deß Contracts, sonder nach der zeit da solches bezahlet wirdt anzuschlagen. Vermög der Reichsconstitution aber / promulgiert zu Franckfurt Anno 1577. in der Policeyordnung tit. 19. seyndt die Getraidtgefäll anzuschlagen/ jeden Gulden für zwaintzig. Besihe was ich angeregt p. 1. q. 2. v. 107. Solchem nach bin ich der mainung / es binde dises Argument der Schuldtner so hart nicht/ weilen dißfals nie von dem werth oder æstimation eines leiblichen vnd handgreifflichen/ sonder eines vnleiblichen dings/nemblich der gerechtsame den Zinß zuempfahen gehandlet wirdt/ welches jus oder gerechtsame / wie es gleich zur zeit deß Contracts für fünff Gulden geschätzt worden / also pflegt solches auch heutiges tags noch also geschätzt vnd verkaufft zuwerden/ daß also/ so vil die æstimation belangt / keine disproportion oder vngleichheit gefunden wirdt. 302. 303. 304.

Den sechs vnd dreyssigsten Einwurff widerfechtet *Mascardus cit. l. n. 9.* der gestalt/ daß die zukünfftige Zeit allein alsdann zubeobachten seye / wann die obligation auß lauter freygebigkeit herrühre / wie in dem fall deß allegierten *capit. quarto.* Nicht aber wann solche ex causa onerosa, als etwann auß einem Contract, in welchem etwann zween einander etwas geben oder versprechen/ herkombt / dann in disem fall wirdt der Gewinn oder Verlurst / so darauß erfolgt/ nicht consideriert, sonder es ist die probation vnnd beweißthumb 305.

der vbervorthailung auff die zeit deß Contracts zuziehen / welche ant-
306. wort aber Herren Bohs *p. 2. consult. n. 76.* der vrsach halber nit gefal-
len wil / weilen Mascardus selbst in besagter 963. *conclusion* de læsio-
ne & remedio *L. 2. C. de rescind. vend.* handlet / welches remedium
nit referiert werden könden auff die actus der Freygebigkeit vnnd
Schanckungen. Aym. Crauetta. *lib. 1. cons. 14. n. 12.* Laurentius
Syluanus. *consil. 13. n. 4.* sonsten müsten alle beschehene donationes
zu nichten gemacht vnd rescindiert, auch die Kayserliche constitu-
tiones *in L. Sancimus. L. si quis argentum. C. de Donat. L. generaliter.*
C. de reuoc. don. eines jeden gefallen nach cassiert vnnd abgethan wer-
den. In gleichem dann auch weder die exception *ex L. 2. §. circa. ff.*
de dol. mal. except. noch condictio *ex L. 1. & 3. ff. de condict. sine*
caus. in dergleichen freygebigen versprechungen statt vnd platz finden.
307. Auff den siben vnd dreyssigsten Einwurff antworten die Credito-
res, daß ob gleichwol Bartolus der mainung seye / es habe das remedi-
um L. 2. auch in dem Bestandtscontract statt / so ergreiffen doch an-
dere in specie aber Pinellus *ad d. l. 2. p. 1. c. 3. n. 21. §. ego verò.*
Panzschmannus *lib. 1. q. 1. n. 13.* eine andere meinung / auß vrsa-
308. chen: dann entweder ist der Bestandmann gleich von anfang lædiert
oder vbervortheilet / vnd hat also solcher Betrug oder Vervortheilung
jhren anfang von zeit an deß gepflogenen Contracts gewunnen / oder
aber erst mitler zeit vnd in folgenden Jahren. Hat dieselbe von zeit deß
Bestandts gleich angefangen / so gehört diser casus vnd Exempel nicht
hiehero: hat sich aber solche erst mitler zeit wegen einfallenden Mißge-
wächs eraignet / so ist vnnoth zu disem remedio L. 2. tanquam extra-
ordinario zuflichen / weilen man in disem fall sich deß remedij ordina-
rij behelffen / vnd ein nachlaß deß Bestandtgelts begeren kan. *arg. L.*
in causa. 16. ff. de min.
309. Auff das acht vnd dreyssigste Argument ist die antwort: daß wann
ein Herr seinen Grundt vnnd Boden einem Erbrechtsweiß oder vmb
einen ewigen Grundzinß per 40. fl. verlihen / so werden zweiffels frey
dise 40. fl. bezahlt / geschicht es nicht wegen der Frücht / so geschicht es
doch deß Grundt vnd Bodens halber / welches auff den Erbrechter oder
Zinßmann transferiert worden. Dahero weilen die Gült oder der
Zinß zimblich starck / vnnd dahero mit dem bestandts Contract aller-

dings

dings vberein stimbt/ so bestehet er eben in selbigen Reglen / also vnnd der gestalt/ daß da die Velder oder die darauff stehende Früchten vil gemindert werden oder schaden leyden / ein moderation vnnd ergibiger nachlas deß Zinß oder Gült zuthun. Aber in dem censu constitutiuo 310.
wirdt kein Zinßguet dem Zinßschuldner eingeraumbt / oder auff jhne transferiert, (dann dasselbige ist zuvor schon sein) sonder das pretium oder Kauffgelt/ welches nit abnimbt / ob schon die Früchten vnnd Einkommen deß Zinßguets abnemmen. Besihe Roderic. q. 15. l. 2. n. 95. allda er dise Regul/ daß der bestimbte vnnd gewonliche Zinß allzeit zubezahlen seye / der gestalt limitieret, vnd einziehet: wann mitler zeit wegen veränderung der Käuff vnd Läuff kein vnbillichkeit deß Zinses resultiere. Warauß dann widerumb erfolget/ daß in einem real Zinß/ 311.
so einig vnd allein auff einem Guet bestehet / vnnd welchen ein anderer oder tertius possessor zuraichen schuldig ist / allein in ansehung deß Zinßguets (weilen er das Kauffgelt selbigen Zinses nicht / sonder sein Vorfahrer dem er in selbiger Sach vnnd also titulo singulari succedieret, empfangen) der billichkeit einmal gemäß / daß etwas an dem jährlichen Zinß nachgesehen werde / weilen eben selbige vrsach allhier statt findt/ welche in einem Erbrechter vnnd Zinßmann consideriert wirdt. Dann von dessentwegen vnnd mit diser aufflag (wie gesetzt wirdt) hat der erste Verkäuffer oder Zinßschuldner/ oder aber seine Erben das Zinßguet jhrem Successori vbergeben/ daß er fürters die Zinß entrichte. Weilen er dann in ansehung dises Zinßguets vnd nicht deß Kauffgelts dieselbe aberstattet/ so hat es das ansehen/ es habe mit disem ein ebenmässige beschaffenheit / wie in den obeingeführten Exemplen. Du aber lieber Leser/ als welcher villeicht besser zeit vnd weil hast/ magst die sach besser bedencken.

Auff die neun vnd dreyssigste obiection der Schuldtner sage ich/ 312.
es seye ein grosse disputation zwischen den Gelehrten/ ob in dem Contract deß Erbrechts das offtberüerte remedium L. 2. statt habe / oder nicht/ wie zusehen bey dem Aluaro Valasco de jur. emphyt. q. 11. n. 19. zum theil weil es ein contractus stricti juris, theils vmb willen/ die Gült so davon entrichtet wirdt/ nit wegen eines Kauffgelts oder zu einem Lohn/ sonder zu erkantnuß der Grundherrschafft erstattet wirdt/ derohalben, wann gleich gar ein kleiner oder geringer Zinß davon ver-

raicht wirdt / so bestehet doch der Contract deß Erbrechts: weilen die Grundtherrschafft eben so wol durch raichung eines gewisen Zinß / als eines Pfennings/ Hennen/ ja eines Ay erkenndt vnd recognoscieret wirdt/ vnd kan ein grosses Aigenthumb vmb ein schlechte vnnd geringe Gült Erbrechtsweiß verlihen werden.

313. Ferrners so siher man in remedio *L. 2. C. de rescind. vend.* den valor vnd werth eines dings an / was dieselbe golten habe / vnd nit die erkandtnuß eines Oberherren/ vnd Grundtherrschafft/ welcher valor weilen er in dem Erbrecht nit consideriert wirdt / so kan auch die dispoſition vnd verordnung besagter *L.* 2. nit platz haben. Vnd obwoln Valascus §. *sed quamuis q.* 28. *in pr.* die widrige sonsten allgemeine
314. mainung ergreifft / auß vrsachen: Daß obwolen in dem Erbrechtscontract die Gült fürnemblich zu erkantnuß der Grundtherrschafft constituiert vnd auffgelegt wirdet/ dannoch so habe sie saltem minus
315. principaliter die gestalt einer pension in vim mercedis. Dann gleich wie der Grundtherr sagen kan / er seye vbervortheilt/ vmb willen jhme wegen eines so stattlichen Guets/ ein so vnbilliche vnnd vngewonliche Gült bezahlt werde: Also kan auch ein Erbrechter sagen/ er seye vbervortheilt / in deme er die Grundtherrschafft vmb ein so hohe Gült / welche die helffte einer billichen vnvd bey solchem Guet gewohnlichen Gült
316. vberschreitte/ recognosciere vnd erkenne. Nichts desto weniger aber kan solches von dem Zinß nit gesagt werden/ dañ dergleichen jährliche Zinß/ werden weder principaliter noch minus principaliter deß zinßbarem Guets/ oder auff dem selbē erwachsenden Früchten/ sonder deß empfangenē Kauffgeltshalber erstattet/ welches wañ es von anfang gerecht vñ billich gewesen/ so verbleibt es auch nachmalen allzeit gerecht vñ billich.

317. Auff das viertzigste Fundament der debitorum negiern die Doctores gut rundt/ daß in den Zinsen das remedium *L. 2. C. de rescind. vend.* statt habe. Couarruu. *var. resol. c.* 10. *n.* 2. *circ. f.* allda er sagt/ daß die verordnung besagter *L.* in den wuecherlichen noch auch in den argwohnischen Contracten nicht zuzulassen. Auct. Baldo. *in rub. C. de vsur. ad f. cui accedit* Carol. Molin. *de contract. q.* 14. dahero wann ein Gulden jährlicher Zinß wolfailer als vmb 10. g. gekaufft wirdt/ so wirdet das jenige/ was vber 10. fl. bezahlt wirdt/ jedesmahl an dem Capital

pital abgerechnet/ vnd bezahlt/ vnd also die obligation perimiert vnd außgelöscht/als wañ es contractus pignoratitius oder Pfandtschafft 318.
gewesen were. Eben diser maimung ist Gaspar Rodericus *lib.* 1. *q.* 11. *n.* 34. & 35. da er sagt / es könne offt angeregte *L.* 2. in den jenigen Contracten, welche recht verè vel interpretatiuè wuecherlich seyndt/ noch auch in den jenigen / welche an statt deroselben kommen / dergleichen der Zinßcontract ist *p.* 1. *q.* 1. *n.* 39. kein raum vnd statt finden. 319.
Vber daß/wann dises remedium *L.* 2. in dem Zinßkauff statt hette/ so geschehe es doch allein in dem fall/ wann der Käuffer oder Verkäuffer erweisen wurden/daß sie vberdölpelt oder vervortheilt weren/der Käuffer zwar/ wann die erkauffte Sach weniger / als den halben theil deß bezahlten Kauffschillings gelten wurde: der Verkäuffer aber / wann der Kauffschilling die helfft deß gerechten werths nicht berühren thete. Roderic. *d. q.* 11. *n.* 21. & 23. Nun aber ist in dem Zinßkauff das gerechte pretium als hundert für 5. Gulden von den beschribenen Rechten determiniert. Ergò wann der Verkäuffer oder Zinßschuldner nit erweiset/ daß er weniger als 50. fl. vmb die jährliche fünff Gulden Zinß empfangen/ so kan er sich nicht beklagen / samb were er vber die helffte deß gerechten werths vbervortheilt worden: dann / wie ich offters berüert/so bestehet das æquilibrium vnd gerechtigkeit deß Zinßcontracts nit in proportion vnd gleichheit der Früchten vnd deß Zinses/ sonder in der gleichheit deß Capitals vnd Zinses. Besihe was ich *p.* 1. *q.* 12. *n.* 55. beschriben. 320.

Auff das ein vnd viertzigste Argument ist die antwort: Daß vnangesehen die reduction deß Zinß auch vmb einer geringen vnnd schlechten vbervortheilung willen beschehen kan. vide notata *p.* 1. *q.* 1. *n.* 92. so hat doch solches anderst nicht statt / als wann das Zihl deß gerechten pretij vnnd werths vberschritten wirdt / dann in disem fall wirdt so vil davon abgezogen / vmb so vil der gerechte Zinß vberschritten wirdt / vnnd geschicht alsdann die reduction zur rechten maß. Gail. 2. *obs.* 5. Ist dann vber den billichen Zinß etwas weiters verraicht worden / so wirdt solches an dem Capital abgerechnet. Roderic. *lib.* 1. *q.* 7. *n.* 8.

Man liset aber an keinem Orth/ daß einer wegen nit empfangener

Früchten

Früchten für also vbervortheilt gehalten werde/ daß er dergleichen reduction begeren könne.

321. Auff das zwey vnd viertzigste Argument antworten die Creditores, daß wann die Aufflag vnnd beschwerden inn anschung deß Einkommens auffgesailet wurde / so müsten solche ja auch nach dem Einkommen proportioniert vnd geringert. Decius. *consil.* 335. vnd vmb so vil zur gleichheit gezogen werden. Roderic. *lib.* 2. *q.* 15. *n. f.* weilen aber in diser materi solche gleichheit nit nach der proportion der von einem Guet eingehenden Früchten/ vnd der jährlichen Zinßraichung/ sonder nach proportion deß Kauffgelts vnd deß jährlichen Zinß consideriert wirdt/ vnnd solches vor disem pactierte Kauffgelt dem jenigen/ so noch heutigs tags gebräuchlich/ gleich ist / so sehe man kein vngleichheit/ derentwegen es einer reduction vonnöhten seye.

322. Das drey vnd viertzigste Fundament wirdt der gestalt widertriben / daß weilen es wol geschehen kundte / daß mehr als vmb 50. fl. Früchten eingefechsnet wurden / so könne deßhalber wegen vngewisen außschlags der sachen kein vbervortheilung angezogen oder allegiert werden/vermög deß jenigen/was bey widerlegnng deß 34. Arguments eingebracht worden: Oder wann je ein reduction begert werden kundte/so wurde solche nicht an den Glaubiger / sonder an den jenigen / so den Weingarten käufflich hingelassen / zubegeren sein.

323. Betreffent die consequenz vnd folg deß vier vnd viertzigsten einwurffs der Schuldner/ mißfällt sie mir supposito antecedente so gar nicht/ weilen in dem Erbrechts Contract die Gült nit in ansehung der auffgehebten Früchten/ sonder zu erkantnuß der Grundtherrschafft gegeben wirdt: Interim aber antworten andere/ wie oben zu dem 25. Argument.

324. Auff die fünff vnd viertzigste einströwung wirdt geantwortet: daß ob gleichwol dieselbe in einem vnd anderen fall wol schliessen möchte/jedoch weilen gemainiglich in dem Zinßkauff die Früchten / welche auß den Zinßgüettern würcklich empfangen worden / oder hetten können
325. empfangen werden/vmb so vil nit beobachtet werden / (in bedencken bißweilen dergleichen Grundtstuck / so dem Zinßmann allein ein lust bringen/vnd kein nutzen tragen/ bißweilen aber gar fruchtbare/ welche weit mehr Früchten ertragen / als sich der versprochene Zinß erstreckt/

dem-

demselben vnderworffen seyndt) sonder vil mehr das pretium vnnd Kauffgelt angesehen wirdt / so last es sich von einem sonderbaren vnd particulari casu ad vniuersale vnnd ins gemein nit argumentiern. 326.
Ein andere antwort besihe in dem lateinischen Exemplar. n. 327. 328. 329.

Auff die sechs vnd viertzigste Ration antworten sie / es habe dise Regul nit statt / wann ein ding / deren gefahr einer auß den Contrahenten hat außzustehn / nit mehr in seinem vorigen standt seye / sondern ein veränderung leide. Dann in disem fall / weilen ein jeder darfür gehalten wirdt / er conformiere sich in den Contracten vnd handlungen den gemainen Rechten / wirdt geachtet / samb hetten sich die Contrahenten mit einander beederseits stillschweigent verglichen / dem jenigen nachzukommen / was sie mit einander gehandlet / ob gleichwol die in Contract gezogene sach / entweder gar zu grundt gehn / oder anderwertigen schaden leiden solte / dann sonsten wurde das inconueniens folgen / daß wañ ein entlehendes ding verlohren / oder ein erkaufftes Hauß in die Aschen gelegt wurde / weder der jenige / deme solches gelihen / wider zugeben / noch auch der Käuffer den Kauffschilling zu bezahlen nit schuldig weren. 330. 331.

Auff ein andere weiß antworten sie / es habe die in dem Argument angezogne Regul alsdann statt / wañ dergleichen etwas zuwachset oder herfür kombt / welches wann es zur zeit deß Contracts schon gewesen / derselbig nit auff solche weiß gepflogen worden were : Nun aber wann die Grundtgüeter zur zeit deß Contracts öedt vnnd vngebawt gewesen weren / vnd der Schuldner 100. fl. für den werth empfangen hette / so hette er eben so wol 5. fl. Zinß versprochen / vnd hette die öede vnnd vnfruchtbarkeit der Güeter vil mehr den Käuffer / als den Verkäuffer von dem Contract abschröcken / vnnd disen scrupul erregen können / daß wann mitler zeit der Verkäuffer ins verderben gerahten solte / vnnd die actio personalis oder Klag auff die Person vmbsonst angestellt wurde / oder lehr abgienge / wenig oder gar nichts auß den Zinßgüetern zuhoffen were / vnd also auch die Klag auff die Güeter nichts fruchten wurde. Daß also der Verkäuffer oder Schuldner allein deß werths vnnd pretij halber : der Käuffer aber oder Glaubiger wegen der fruchtbarkeit der Güeter sich bearbeiten / vnd sorgfältig sein solle. 332.

333. Zum dritten antworten sie/ daß die besagte Regul nit statt habe/ wann einer auß dem Contract sowol schaden / als gewin zuerwarten hat. Dn. Bohs. *p.* 1. *c.* 5. *n.* 93. oder wañ die dispolition oder handlung also beschaffen ist/ daß sowol schaden als Nutzen darauß erwachsen kan/ dann in solchem fall wirdt darfür gehalten/ es verbleibe ein solch ding allzeit in seinem standt vnd wesen/ in welchem es zu anfang gewesen. Idem. *p.* 2. *n.* 97. post Cacher. *dec.* 91. *n.* 17.

334. Du hast verstanden/ guetwilliger Leser/ auff was Fundamenten sich die jetzige Schuldner lenden vnd gründen/ in dem sie sich von den Zinßbezahlungen außzuschraufen vermainen/ vnd wie hergegen die Glaubiger darauff antworten/ oder antworten können. Ich zwar halte dise argumenta (ein jedes für sich selbst vnd absonderlich) für so starck oder kräfftig nit/ aber alle zusamen genommen/ vnd mit einander vereinigt/ haben meines darfürhaltens ein Nachtruck vnd billigkeit in sich.

Wann du derhalben fragst/ was ich von der gegenwärtigen Frag halte/ ob man bey disen betrübten Zeiten schuldig seye/ die Zinß zubezahlen/ oder nit/ halte ich mit Herren Renato *n.* 158. *n.* 89. & 90. vnd mit Herren Zorer *q.* 1. *n.* 154. & 159. darfür/ daß man in ansehung deß strengen Rechten solche zuerstatten noch obligiert vnnd verbunden seye.

335. Zum andern sage ich/ vnd halte mit ehrnbemeltem Herrn Zorern *n.* 159. & *seqq. Item q.* 8. *n.* 601. & *seqq. Item q.* 14. wie auch mit Herrn Bohs in offtgerüembten Zinßbedencken darfür/ es seyen die Zinß/ wann man die billigkeit ansehen will/ nachzulassen.

336. Endtlich mit Herrn Assum, man solle die strenge vnd harte executionsprocess der zeit vnderwegen lassen/ vnd verschieben.

337. Beschliesse also dise Frag/ vnd ziehe die bey der sechsten Frag angezogene Regul der gestalt ein / daß wann man die billigkeit ansehen will / bey disen trübseligen Zeiten / denen durch das Kriegswesen verderbten Schuldnern die Zinß nachzusehen. Noch mehrere argumenta, sowol für die Schuldner als Glaubiger/ wirdt der fleissige Leser auß den vier folgenden Fragen abnemmen können.

Die neundte Frag.

Ob die jenige/ so jhrer zinßbarn Güeter/ die verwichene Jahr durch Feindtlichen Gewalt entsetzt worden/ der Zinßbezahlung vberhebt / vnd dauon entlediget seyen?

DEmnach wir gesehen/ was in den jenigen Zinßschuldnern / welche zwar in der possession der Zinßgücter verbliben/ aber wegen Kriegsbeschwerden / feindtlichen Einfällen/ vnd anderen verübten Kriegsinsolenzien nit bawen können / vnd eintweder gar keine/ oder doch wenig Früchten dauon auffgehoben/ Rechtens seye: So ist es nun mehr an deme/ daß wir sehen/ ob die jenige/ welche jhrer possession vnd besitz entsetzt/ durch deß Feindts Gewalt vertriben/ vnd deren Zinßgücter von dem Feind eingenommen worden/ der Zinßzahlungen frey seyen/ oder nicht? 1.

In welcher Strittsach etliche Stuck gewiß vnd vnzweifenlich / etliche aber zweiffelhafftig vnd strittig seynd. Damit ich dann das gewise mit dem vngewisen vnd zweiffelhafftigen nicht confundiere, vnd vermenge / will ich von dem was gewiß erstens handlen/ vnnd nachmaln das ander auff beederley weeg disputiern, vnd deduciern. 2.

Ist derohalben erstlich bey mir gewiß: daß wann ein Zinß absolutè vnd allein auff der Person bestehet/ ob gleich alle deß Zinßschuldners Güeter von dem Feind eingenommen vnd occupiert worden/ doch die obligation der Zinßbezahlung keines weegs auffgelößt werde/ auß vrsachen: weiln die personalobligation, ob schon alle Zinßgüeter zu grund gangen/ nichts desto weniger in disem Fall vnuersehrt verbleibt/ allermassen angezaigt worden. *q. 5. n. 29.* Ergò so verbleibt sie vilmehr/ wann die Güeter nit gar vertilgt/ sonder allein von dem Feind gewalthätig besessen worden. Die vrsach diser consequenz vnd folg ist dise: Dieweiln dergleichen einnemmung deß Feindts / für einen vndergang vñ verderbung gehalten/ vnd derselben gleich geschätzt wirdt: Fictio autem non debet plus valere, quam veritas naturalis. Rosbach. *prax. ciuil. rub. de respons. n.* 24. Diser beeden vrsach aber ist: weiln 3. 4. 5.

6. ist: weiln die personalobligation deß Schuldners Person selbst vnd
seiner Erben hinnach folget/ vnd von jhnen nicht abweichet. *L. actiones. L. actio. ff. de obl. & act.*

7. Zum andern ist gewiß: wann die Güeter allein zum vnderpfandt
eingesetzt/ vnd von dem Feind eingenomẽn worden seynd/ so erlöschet
8. der Zinß/ vnd desselben gerechtsame nicht. Vrsach: dann wann dergleichen Guet oder Grundtstuck/ welches allein zu deß Käuffers oder Glaubigers mehrerer sicherheit accessoriè obligiert wirdt/ gantz außgetilget wirdt/ so verbleibt doch die Person deß Schuldners zu bezahlung deß Zinß nichts desto weniger obligiert vnd verbunden/ wie ich oben *q.* 5. *n.* 33. angezaigt/ allda ich *n.* 34. die vrsach beygesetzt.

9. Drittens ist gewiß: daß wann ein census mixtus ist/ das ist/
welcher zum theil auff dem Guet/ zum theil auff der Person bestehet/
vnnd das Zinßguet von dem Feindt eingenommen/ so verbleibe der
Schuldner dañoch verhafft vnd verbunden/ die Zinß zubezahlen. Auß
vrsachen/ dieweiln in dem fall/ da ein Grundtstuck oder Zinßguet ver-
hergt vnd außgetilgt ist/ die personalobligation in censu mixto noch
wehret/ vnd vnuersehrt verharret/ krafft deren die vertagte Zinß von
dem Schuldner vnd seinen Erben erfordert werden können/ wie ich
vermeldt *q.* 5. *n.* 129. Ergò hat diese dispositiõn auch alsdann statt/
11. wann solch Grundt: oder Zinßguet von den Feinden eingenommen/
vnd besessen worden. Dann weiln die einnemmung vnd verderbung
gleich gehalten werden/ Gail. 2. *obs.* 23. *n.* 23. so müessen sie auch in
gleichen Reguln bestehn/ welches jedoch in allweg mit der jenigen
temperatur zuuerstehen ist/ von welcher ich gemeldt *q.* 5. *n.* 130.
& seqq.

12. Zum vierdten ist gewiß: daß wann der Zinß auff allen vnd jeden
Güetern sambtlich bestehet vnd gewidmet ist/ Als: Ich verkauffe dir
den Zinß auß allen Haab vnd Güetern/ Recht vnd Gerechtigkeiten/
welche ich hab/ &c. vñ vermag/ vnd alle dise Güeter/ seyen fahrendt oder
13. ligendt von den Feinden eingenommen worden/ so wirdt die gerechtsame deß Zinses nicht perimiert oder auffgehoben. Dessen vrsach ist:
weiln wann sie lediglich zu grund gehn/ vnd vertilgt werden/ so wirdt
doch das jus vnd die gerechtsame deß Zinses durchauß nit außgelöscht/
sonder verharret auff der Person/ welche zu den Jährlichen Zinß: vnd

Schuldig-

Schuldigkeiten abzurichten verbunden bleibt. Besihe *q.* 5. *n.* 125 da ich *n.* 126. gesagt / eben dises habe statt / wann der Zinß auß den Güetern indefinitè, das ist ins gemain / verkaufft wirdt. 14.

Dises also / so gewiß vnd vndisputierlich / vorher gelassen / verbleibt die frag allein von dem jenigen Zinß / welcher auff einem Guet allein bestehet / ob nemblich derselbig / wann das Zinßguet gantz / oder zum thail in deß Feindts Händen vnd Gewalt gestelt ist / müesse bezahlt werden / oder nit? 15.

Pro affirmatiua, vnd daß die Zinß nichts desto weniger auch zur zeit / da der Feindt dergleichen Güeter jnnen hat / bezahlt werden sollen / dienet erstlich / daß der jenige / welchem ein Sach aigenthumblich zuste-he / einen vnfürsehenen fall vbertragen vnd außstehn müesse. Casus fortuiti ad dominum spectant. Nun aber so ist vnd verbleibt der jenige / welcher den Zinß auß seinen Aeckeren oder andern Güeteren verkaufft / selbst Aigenthumbsherr solcher Güeter. Andr. Fachinæus. *l.* 2. *controu. c.* 43. *n. f.* (Sintemalen durch diß der census constitutiuus von dem reseruatiuo vnderschaiden wirdt / wie ich vermeldt *p.* 1. *q.* 3. *n.* 8. *& seqq.*) So folgt dann / daß der Krieg / so den vnfürsehenen fällen zugezehlet wirdt. *L. in rebus. ff. commod.* den Verkäuffer oder Zinßschuldner selbst berühre vnd angehe / vnd daß er denselben zuvbertragen oder außzustehn habe. 16.

Zum andern: So lang das Zinßguet vorhanden / vnnd nicht zu grundt gericht oder verderbt ist / so lang ist man den Zinß zugeben schuldig / wie ich erwisen *q.* 6. *per tot.* Nun aber so ist ein solches Zinßguet / so von den Feinden eingenommen / oder besessen ist / noch vorhanden. Ergò &c. 17.

Drittens: so ist der Krieg zweiffels ohne ein vnfürsehener Fall / welcher die substanz der Güeter zwar nit / sonder allein den Ackerbaw / vnd einhaimbsung der Früchten hindertreibt / vnd verhindert. Dahero wöllen die Lehrer / daß wegen deß Kriegs so gar auch die Gült den Erbrechtern nicht nachzusehen seye / in bedenckung der Kayser *in L.* 1. *C. de jur. Emphyt.* zu dem / daß einem die Gült nachgelassen werden solle / ein solchen Vnfall erfordert / welcher den gäntzlichen Vnderg-ang eines Guets einfüehre / vnd verursache / vnd also die gantze substanz vnd wesenheit desselben zu grund verderbe. Besihe Aluar. Va- 18.

 lasc.

Iasc. *de jur. Emphyt. q. 27. n. 20. circ. f.* da er sagt/ jhne geduncke dise Mainung dem puncto juris ähnlicher zuseyn.

Vierdtens: wann das Zinßguet nicht gantz vnd gar/ sonder nur
19 zum theil zu grund gehet / vnnd verhergt wirdt/ so verbleibt der Zinß nichts desto weniger noch gantz/ vnd kan der Zinßschuldner noch vmb den gantzen Zinß besprochen werden. Besihe was geschriben *q. 5. n. 95. & seqq.*

Nun aber so gehen die Velder vnd Aecker / in dem solche wegen deß Feindts einnemmung vnd Vberfäll nit können gebawt / oder keine Früchten dauon erhoben werden/ nicht gar zu grund/ sonder maistens zum theil/ &c. welches dahero probiert wirdt: dieweiln die Früchten
20. allein abgehn/ die Früchten aber nur ein theil deß guets seynd. Fructus pars fundi dicuntur. *L. f. §. fructus. 6. ibi, vnam quandam. ff. quae in fraud. cred. L. fructus pendentes. 44. ff. de rei vendicat.*

Pro negatiua, vnd daß man einen solchen Zinß / so allein auff dem Guet bestehet/ welches von den Feinden eingenommen vnnd be-
21. sessen ist/ abzuledigen nit schuldig/ kombt erstlich zustatten/ daß ein solcher Zinß/ so auff einem oder mehrer Güetern hafftet / vnd dieselbe ledigklich zu grund gehen/ vnd vertilgt werden/ auch gantz vnd gar falle/ wie ich dann dargethan *q. 5. n. 50. & seqq.*

Nun aber wann das Zinßguet vnder deß Feindts Gewalt ist /
22. so haltet man darfür/ samb were es gantz vnnd gar vertilgt/ vnnd zu grund gangen. Dn. Assum. *in telo necess. arg.* 17. So folgt dann darauß/ daß auch der Zinß gantz schwenden solle.

Minor wirdt probiert *per text. L. interdum.* 21. §. 1. *ff. de ac-*
23. *quir. possess.* da gesagt wirdt / das jenige / welches wegen eines Schiffbruchs außgeworffen worden/ werde darfür gehalten/ als were es verderbt vnd verlohren. So folget dann / sagen die Lehrer / daß auch das jenige/ welches von den Feinden eingenommen worden / entzwischen für verlohren gehalten werden müesse. Aluar. Valasc. *de jur. emphyt. q. 27. n. 13. §. verum circ. f.* Thom. Maul. *de locat. & conduct. c. 6. n. 63.* Dn. Assum. *l. c.* Dise consequenz vñ folg wird dahero probiert, weilen in gemainen Rechten der vnfall deß Kriegs/ deß Gewässers/ vnnd Schiffbruchs gleich gehalten werden. *L. cum vnus* 12. §. *f. ff. de reb. auth. jud. possid.* (der orthen gesagt wirdt: wann ein Guet wegen einer

vngele-

vngelegenheit / als wann es mit Wasser vberschwembt / oder von Kriegsmacht wegen nicht bewohnt werden möge / so könne man mit fueg sagen / man habe nichts daß man besitze. *accedit text. in L.* 3. §. *Labeo.* 17. *ff. de acquir. vel amitt. possess.* vbi definitur, me desinere possidere eum locum, quem flumen aut mare occupauit. Auß welchen texten die Lehrer diſe Reguln abnemmen : Quod paria sint rem non esse, vel esse, sed ab hostibus occupatam : paria rem esse inundatam, vel ab hostibus captam : paria rem non posse reperiri, & non posse possideri Thom. Maul. *l. cit. tit.* 6. *n.* 63. *f.* 61. Gail. 2. *obs.* 23. *n.* 23. *& seqq.* Molin. *tract. de Iust. & jur. disp.* 454. *n.* 1. Gothofred. *ad L.* 12. *ff. de reb. auth. jud. possid.* Harp. *in addit. ad* Clar. §. *Emphyteusis. q.* 8. *n.* 17. *&* *n.* 24. Item quod res dicatur perempta & deperdita, quando eius vsus haberi non potest. Gail. *l. cit. n.* 24. Dn. Zorer. *q.* 1. *n.* 163. 25. 26. 27.

Zum andern: wann ein Erblehen: oder gültbar Guet in deß Feindts Handt komen/ vnd der Gültmann wegen dergleichen feindtlichen Ein : vnd Vberfals auff sein Guet nit kommen kan/ so ist jhme die Gült nachzulassen. Abbas *in c. potuit. ext. de locat.* Andr. Gail. 2. *pract. obser.* 23. *n.* 24. Iul. Clar. *l.* 4. *sent.* §. *emphyteusis. q.* 8. *vers. sed quid si emphyteuta.* 6. Iason. *in L.* 1. *n.* 91. *C. de jur. emphyt.* Thom. Maul. *de locat. & conduct. c.* 6. *n.* 63. *f.* 51. Zorer. *q.* 1. *n.* 163. Fachin. *lib.* 1. *contr. c.* 90. §. *mihi omnium.* da er sagt/ er halte diſe für die beste vnd warhaffteste Mainung/ auß vrsachen / dieweiln ein solcher/ welcher wegen deß Kriegs Vnhails / auff sein Gültguet nicht gelangen kan/ nit könne darfür gehalten werden/ als ob er solch Guet im besitz habe. *d. L. cum vnus.* Wann er dann das Guet nit besitzt/ so ist er auch von desselben wegen einigen Zinß abzulegen nit verbunden/ seytemaln es eben soviel ist / als wann das Guet nicht in rerum natura were/ vnd zur selbigen zeit/ da es nit besitzt werden kan/ zu grund gangen. Besihe auch Aluar. Valasc. *de jure emphyt. q.* 27. *n.* 13. da er sagt : daß/ wann etwas/ so in dem Krieg erobert worden/ in des Feindts Gewalt gerath. §. *item ea, quæ. Inst. de rer. diuis.* dasselbige darfür gehalten werde/ als were es zu grund gangen/ vnnd daß dominium sowol directum als vtile, wie auch possessio, sowol ciuilis als naturalis für verlohren geachtet werde. 28. 29. 30.

Vnd

31. Vnd vngangesehen bemelter Valascus mit sich selbst vil disputieret, ob in disem fall/ wann das Gültguet nit gar von den Feinden eingenommen/ oder besessen wirdt / aber durch den Krieg also zugericht/ daß es nit gebawt werden kan/ die Gült nachzusehen oder nicht/
32. so sagt er jedoch/ es seye in gegenwertiger Frag/ wann ein Erblehen oder Gültguet in die Händ deß Feindts gerahten / von Nachlaß der Gült kein zweiffel oder Frag/ in bedenckung ein ding / so in Kriegswesen erobert worden/ geachtet wirdt/ samb wäre es verlohren/ oder sonst zu grund gangen / dahero hieran niemandt zweifelt / daß dißfals die
33. Zinß nit sollen nachgelassen werden. *Idem dict. q. 27. n.* 13. Molin. *disp.* 454. *n.* 1. *tract.* 2. Treutler. *disp.* 29. *thes.* 7. *in f.* Wann dann in disem fall/ da das Erbrecht Guet in deß Feindts Gewalt gerahten / dem Erbrechter die Gült nachzulassen ist: so mueß auch der Zinß dem Schuldner / dessen Zinßguet von dem Feind besessen/ vnd dauon er außgeschlossen ist/ nachgesehen werden.

34. Dise folg wirdt dahero erwisen: in deme den Gelehrten nit seltzam/ daß sie von dem Erbrecht zu dem Zinß pflegen zu argumentiern, wie auß folgendem Exempel zuermessen. Dann erstlich so hat man *ex L.* 1.
35. §. *f. C. de Iur. emphyt.* daß/ wann das Erbrecht nit gar zu grundt gehet/der Erbrechter oder Gültmann / von der Gült nicht befreyet seye. Ergò sagt Frid. Martini. *c.* 8. *de censib. n.* 224. wann das Zinßguet nit gar / sonder allein zum thail zergehet / so verbleibt dannoch der Zinß.

36. Zum anderen: ob schon das Gült: oder Erbrechtguet von einander zerthailt werde / so werde doch die Gült dem Gültherren zu nachtheil nit zerthaile. *L. communi diuidundo. in pr. ff. comm. diuid.* Ergò, sagen die Doctores, folgt auch/ daß wann gleich das Zinßguet trennt vnnd zerthailt ist/ so könne doch ein jeder / so ein Thail davon innhabe/ vmb den gantzen Zinß besprochen werden. Besihe was ich geschriben. *p. 1. q. 6. n.* 26. *& 29. item. n.* 46. *& 66.*

37. Drittens: Auß dem/ daß etliche vermainen/wann der Erbrechter sein Gültguet nit würcklich besitze vnd bewohne/ seye er die Gült zuverraichen vnverbunden/ inferiern andere / daß auch der Zinßschuldner/ vnd seine Erben/ wann sie das Zinßguet nit besitzen / die jährliche Zinß zuerstatten nit obligiert seyen. Frider. Martini. *c. vlt. n.* 118. *vid. sup. p.* 1. *q.* 7. *n.* 3.

Vier=

Viertens auß dem / daß der Erbrechter oder Gültmann seiner Erbgerechtigkeit ohne willen deß Herren sich nicht verzeihen / oder von dem Gültguet ohne erhebliche vrsach nicht weichen könne / bringen sie bey / daß auch der Zinßschuldner deß Zinßguets sich nicht begeben / oder dasselbe nach seinem gefallen verlassen möge. vide *p. 1. q. 9. n. 31. & seqq.* 38.

Zum fünfften: auß dem; daß ein Erbrechter / wann er wegen nit bezahlter Gült deß Gültguets vnd Erbrechts entsetzt wirdt / nichts desto weniger alle zuuor verfallene Gülten zuerstatten schuldig / inferiert Herr D. Pascha. *Thes. 35. de censib.* daß auch der Zinßschuldner / vngesehen er von dem Zinßguet abzuweichen entschlossen / nichts desto weniger die zuuor betagte Zinß von sich zulegen verbunden. 39.

Zum sechsten: Auß dem / daß der Erbrechter entzwischen so vil vnd lang / als das Gültguet vnuersehrt vnd gantz ist / auß eigenschafft deß Contracts verbunden ist die Gült zuerstatten / vngeacht daß etwan die Früchten durch vnfürsehenen fall zu grund gangen / oder hinweg kommen. §. *adeò. Inst. de locat.* schliessen sie / daß auch der Zinßverkäuffer oder Schuldner obligiert seye / souil vnnd lang den Zinß zubezahlen / als das Zinßguet noch gantz vnd vnuersehrt ist / vngesehen die Früchten desselben durch vnfürsehenen fall hinweg kommen. *vid. p. 1. q. 12. n. 56.* 40.

Zum sibendten: in dem auß langwüriger / das ist zehenjähriger / vnd in Erbrechts Namen beschehener Gültraichung / der Erbrechts Titul / vnd also das jus oder gerechtsambe der Gült für die künfftige Zeit probiert vnd præsumiert wirdt. *L. litibus. C. de Agricol. & censit. lib. 11. ibi, eos tamen dicimus qui non ex longo tempore.* argumentiert Frid. Martini. *c. 3. n. 73.* daß ein gleichförmige zehen Jahr continuierlich an einander beschehene Zinßbezahlung / die præsumption vnd vermuetung einer warhafften Schuldt einführe / vnd ein jus oder gerechtsambe deß Zinß zulege. Mehr andere Exempel besihe bey dem Nicol. Boër. *decis. 319. per tot.* 41.

Zum dritten: wann ein Lehen von den Feinden deß Reichs / oder eines Fürstenthumbs eingenommen wirdt / so ist der Vasall, wann er deß Lehens entsetzt / für dieselbige Zeit gantz nicht schuldig zudienen. Andr. Kohl. *de seruit. feudal. p. 1. n. 124.* vnnd solches darumben: 42.

weiln solches Lehen nicht der Lehemann/ sonder ein anderer/ ohne deß Lehemanns Schuldt/ vnd verursachten innen hat/ vnd besitzt / stehet auch nit in deß Lehemanns willkur/ das Lehen seines gefallens widerumb an sich zubringen. Besihe Zas. *p. 7. n. 27.* Hartm. *l. 2. obseruat. tit. de feud. obs.* 11. Rosenthal. *c. 6. concluf. 9. n.* 11. Kohl. *l. c. n.* 121. Ergò so folgt auch/ daß der Zinßschuldner/ so seine vom Feindt eingenommene Zinßgüeter nicht würcklich in Handen hat/ die Zinß außzurichten nit schuldig.

43. Es kan aber diß Orths dise consequenz negiert, vnnd vmb darumben abgelaugnet werden/ dieweiln die Lehendienst / wegen auffhebender Früchten desselben / wie oben in der achten Frag *n.* 280. erklärt worden / vnd wegen deß Lehenguets / vnd in ansehung desselben gelaist werden *c.* 1. §. *vlt. ex quib. cauf. feud. am. c.* 1. §. *similiter de leg. Conradi.* Die auffligende onera vnd Beschwerden aber / welche eines Guets wegen gelaist werden/ ligen nit dem jenigen ob zuenterichten/ welcher dasselbe nicht besitzt / noch auch einigen Nutzen daruon hat/ vnangesehen solches jhme zugehörig/ sonder dem jenigen possessori, welcher den Nutzen daruon empfangt. *L. hactenus. ſi pendentes.* §. *ſi quid. ff. de vſuf.* Idem Kohl. *n.* 122.

Die Zinß aber werden nicht bezahlt in ansehung deß Zinßguets / noch auch vnd vil weniger wegen desselben Früchten / sonder von wegen deß werths / dessentwegen man sich gleich anfangs deß contracts mit einander verglichen / vnd weiln solches dem Zinßschuldner damaln gleich würcklich bezahlt worden.

44. Zum vierdten: So ist auch an jhme selbst natürlich / daß derselbig den Schaden vnnd Beschwerden trage / welchem der Nutzen eines dings zugehet

Wann dann der Nutzen eines vom Feindt eingenommenen Zinßguets demselben zugehet/ so ists auch billich / daß derselbig auch das onus der Zinßbezahlung außstehen solle.

45. Zum fünfften: So kombt ein jede Sach von einem in die andere Handt/ mit allen derselben Aufflagen vnd Beschwerden. Res transit cum ſuo onere.

Nun so ist aber ein Zinßguet mit einem onere oder jure reali, so demselben würcklich anhängig/ afficiert vnd beladen / wie ich dargethan

gethan. *p.* 1. *q.* 4. *per tot.* Ergò so kombt solch Zinßguet in deß Feindts Handt/ mit aller dessen Bürde vnd aufflaag.

Zum sechsten: so ist *in prælud. q.* 4. *n.* 77. vnd sonst allenthalben 46.
gemeldt worden/ daß der Zinß/ so einem Guet aufligt/ demselben jederzeit inhæriere vnd anhange/ vnnd auff einen jeden possessorem desselben Guets deriuiert werde. So folgt dann/ daß solche Zinßzahlung auch auff den Feindt fallen solle. Diser argumenten hat sich bedient 47.
ein gelehrter Mann / vnnd der Landtschafft N. Cantzler / welcher der maiuung gewesen / daß für dieselbige zeit / zu denen die Zinßgüeter in deß Feindts Gewalt waren / derselbe als Possessor zu den Zinßbezahlungen verbunden gewesen. Weilen dann den Feindten durch die Amnistiam alles nachgelassen worden / so seyen jhnen auch die durch dise zeiten vertagte Zinß nachgesehen worden.

Zum sibenden: wann ein Zinß merè & purè realis ist/ welcher ei- 48.
nig vnd allein auff einem Guet hafftet / vnd solches Zinßguet durch eine alienation oder veränderung auff einen andern transferiert wirdt/ so wirdt der vorige Innhaber dises Guets gantz ledig vnd loß gezehlet. Lessius. *de just. & jur. l.* 2. *c.* 22. *dub.* 5. *n.* 35. Frideric. Martini. *de censib. c. vlt. n.* 112. Besihe was ich geschriben *p.* 1. *q.* 7. *n.* 14. Ergò folgt/ daß dises vil mehr statt habe / wann solches Zinßguet durch deß Feindts einfall auff denselben transferiert worden. Welche conse-
quenz daher probiert wirdt: weilen die alienation oder veränderung 49.
eines Guets in eines jeden wilkuhr gestelt/ deß Feindts einfall aber vnentpörlich vnd gezwungen ist. Nun geben aber die Rechte den jenigen/ welche gezwungen vnd getrungen etwas leiden/ vil mehr zu/ als welche freywillig vnd von sich selbst darein gehen. *L. si sideiussor.* 7. §. 1. *ff. qui satisd. cog.* vnd wirdt der jenige/ welcher durch einen anderen / deme er vorzustehn vnmüglich/ etwas außstehet / leichtlich entschuldiget. *Dd. ad c. qui partem.* 6. *dist.* 55.

Zum achten: wann der Zinßschuldner von sich selbst vnnd 50.
freywillig das Zinßguet verlast / so kan er sich durch solche verlassung dergleichen Zinßbezahlungen / wann der Zinß allein auff solchem Guet hafftet / entbinden. Frideric. Martini. *c.* 8. *n.* 228. 233. 235. Besihe was geschriben. *p.* 1. *q.* 9. *num.* 47. *& seqq.*

Ergò hat diſes vilmehr ſtatt vnd platz/ wann er nit von ſich ſelbſt daruon ziehet/ ſonder von dem Feindt nothtrungenlich daruon verjagt vnd vertriben worden.

51. Zum neundten: Wann ein Knecht oder Leibaigner/ den einer dem anderen zuvbergeben verſprochen/ durch deß Feindts Gewalt gefangen worden/ ſo kan derſelbige von dem Verſprechenden nit begehrt werden. *L. qui res. 98. §. aream. 8. v. diuerſum. ff. de ſolut.* So folgt dann/ daß auch der Zinß/ wann die Zinßgüeter in deß Feindts Handt

52. ſeynd/ nicht mehr könne prætendiert vnd begehrt werden. Welches Argument aber mir nicht gefällt/ in bedenckung man dem Glaubiger nicht die Aecker/ oder Zinßgüeter ſelbſt/ welche von dem Feindt beſeſſen werden/ ſchuldig/ ſonder allein den Zinß/ das iſt das Gelt oder Getraidt/ ſo auß den Güetern/ welche darfür verſetzt/ gegeben werden ſollen.

53. Zum zehendten: wann einem etwas einer vrſach willen gegeben worden/ vnd dieſelbe nachmaln nit erfolgt/ ſo kan das jenige/ ſo jhme gegeben worden/ widerumb reuociert werden. Cauſa redacta ad non cauſam inducit repetitionem dati. *L. 1. §. vlt. ff. de cond. ob cauſ. L. 1. L. nihil refert. ff. de cond. ſine cauſ.* Ergò folgt vilmehr hierauß/ daß vmb nit erfolgender vrſach willen man von anfang gleich nichts zubezahlen ſchuldig. *c. qui ad agendum. vbi Dd. & reg. jur. in 6.*

54. Aber auff diſes kan geantwortet vnd abgelaugnet werden/ daß die jenige vrſach/ derentwegen die Zinß zubezahlen/ gefallen/ oder nicht erfolgt ſeye. Dann die vrſach/ warumben der Zinß entricht werden ſolle/ iſt der Zinßcontract, das Zinßguet aber ſelbſt wirdt allein conſideriert, als ein ſubiectum, warauß der Zinß zubezahlen.

55. Zum ailfften: die herrſchafftliche Zinß/ Stewr vnd anders Gefäll/ iſt man zur Zeit/ da der Feindt die Güeter innen hat/ abzuſtatten nit ſchuldig/ ſagt Renatus, auß vrſach/ ſo ich oben für die vierdte al-

56. legiert, daß nemblich der jenige/ ſo deß Guets keinen Nutzen hat/ auch keine Beſchwerden zutragen habe. Warzu er dann auch einführt den beym erſten Argument oballegierten text. *in L. vnu. §. f. de bon. auth. jud. poſſid.* vnd gibt diſe Vrſach: daß das jenige/ ſo nit mit Nutzen beſeſſen werde/ nit für beſeſſen könne gehalten werden/ vnnd daß alsdann/ wann etwas wegen Feindts Gewalt nicht bewohnt vnnd

beſeſſen

beſeſſen werden mag / ſich wol mit fueg ſagen laſſe/ daß man nichts habe oder beſitze/. *d. L. vnus.* Nach dem es dann jetziger Zeit (ſagt in effectu weiter Herr Renatus) mit dem Römiſchen Reich ſolche laidige bewandtnuß hat / daß man allenthalben nichts anders/ als deß Feindts : vnd der Soldaten Gewalt klaget / alſo daß weder Burger / noch Bawren/oder Kauff : vnd Handelsleuth der allenthalben ſtraiffenden Soldaten vnd Rauber willen / ſowol zu Hauß / als auff der Straß vnd dem Veldt nit ſicher ſeyndt/ ſie auch weder jhre Handtwerck/ noch anderwertige Gewerbſchafften treiben/ oder jhre Velder hawen vnd bawen können. Ergò ſo iſt es in diſem fall eben ſouil/ als wann ſie jhre Haab vnd Güeter/ Aecker vnd Wiſen/ꝛc. nit bewohnen oder beſitzen thäten Wann dann vmb diſer vrſachen willen die Herrſchafftliche Schuldigkeiten nachzulaſſen ſeynd/ wieuil mehr die priuatzinß. Welche conſequenz aber/ vnangeſehen dieſelbe auff den angezogenen Rechtsſtöllen vnd rationibus fundiert, negiert Herr Renatus *n.* 65. villeicht von wegen deß vnderſchaidts/ ſo ich oben bey der achten Frag *n.* 0. beygebracht. 57. 58.

Vnd diſes ſeynd die argumenta, welche in gegenwertiger Controuerſ. beederſeits können vnd pflegen beygebracht zuwerden. 59.

Wann du nun fragſt/ wie hoch ich diſe achten thüe? Antworte ich/ daß ich die jenige/ ſo pro affirmatiua ſeynd angezogen worden/ für ſo gar wichtig nit halte 60.

Dann ſouil das erſte belangt/ ſo iſt zwar nicht ohne/ daß ein vnfürſehener fall deß Kriegs/ oder ein anderer dergleichen den Eigenthumbsherrn / vnd in diſer materi der vndergang deß Zinßguets / den Zinßſchuldner ſelbſt berühret/ dieweiln aber die Gerechtigkeit wegen deß Zinß / welche dem Zinßguet anhanget/ nit deß Schuldners / ſonder deß Glaubigers iſt/ vnd ſich zu dem Zinßguet helt/ als wie ein accidens zu ſeinem ſubiecto. Frideric. Martini. *c.* 3. *de cenſ. n.* 3. ſo folgt/ daß wann das Zinßguet außgetilgt/ oder welches ein ding iſt / durch deß Feindts Gewalt eingenommen worden / zugleich auch der Zinß erlöſche. Leſſ. *l.* 2. *c.* 22. *dub.* 5. *n.* 35. *dub.* 2. *n.* 8. Martini. *c.* 8. *n.* 214. (nit anderſt als das accidens, wann das ſubiectum vertilgt iſt/ ſambt jhme auch zergehet. *L.* 4. §. 1. *ff. de act. empt.*) vnd alſo der Zinß dem Glaubiger / als huius juris Eigenthumbsherren / 61. 62.

zu grundt gehe. Beſihe was ich geſchriben *p.* 1. *q.* 11. *n.* 50. *cum mult. ſeqq.*

63. Auff das ander Argument antwortet Fachinæus *lib.* 1. *controuerſ. cap.* 90. In dem geſagt wirdt/ es ſeye das Zinßguet noch verhanden/ vnd nit zu grundt gangen/ würcke ſolches gantz nichts/ dann es eben ſouil iſt/ als wäre es nit mehr vorhanden/ ſeytemaln der Zinßſchuldner eben ſo wenig darauß nutzen vnd haben kan/ als wann daſſelbige nit mehr in rerum natura wäre.

64. Auff das dritte iſt die Antwort/ daß alsdann/ wann ſolch Zinßguet in deß Feindts Gewalt geſtellt/vnd daſſelbe ſobald wider zubekommen kein hoffnung iſt/ es eben ſouil/ als wann die gantze ſubſtanz deſſelben zur ſelbigen Zeit vertilgt wäre. *Fachin. l. cit.* §. *pen.*

65. Auff das jenige/ was von der Erbrechtgült beygebracht worden/ kan die Antwort auß dem andern Argument/ welches pro negatiua eingewendt worden/ genommen werden/ daß nemblich in dem jenigen fall/ wann das Gültbare Guet/ wegen Kriegsvnfall nit kan gebawt werden/ der Erbrechter oder Gültmann dem ſtrengen rechten nach/ die Gült nichts deſto weniger zuſchütten verbunden/ aber wann man die billigkeit anſehen will/ ſeye er in nichtzit obligiert. Beſihe Aluar. Valaſc. *d. q.* 27. *n.* 20. *& ſeqq.* Da er ſagt/ daß zwar dem ſecreto juris nach jhme die widrige Mainung ähnlicher zuſeyn geduncke/ aber die gemaine auff der billigkeit beſtehende Lehr ſeye nicht auß der acht zulaſſen. Eben diſes lehret auch Maulius *de locat. & cond. c.* 6. *n.* 3. *fol.* 52. Aber in dem jenigen fall/ wann der Erbrechter oder Gültmann verjagt/ vnd deß Erbrechtsguets entſetzt/ auch ſolches von dem Feindt eingenommen worden/ iſt bey diſen Authoribus kein

66. zweifel/ daß man die Gült zuuerraichen keins wegs ſchuldig ſeye. So ligt auch nit im weg/ daß ein occupatio militaris oder Kriegseinfall die ſubſtanz vnd weſenheit der Zinßgüeter oder Velder nit angreiffe/ ſonder allein die einhaimbſung der Früchten hindertreibe/ dann hierauff iſt die Antwort/ daß auch in diſem fall/ wann ein Guet mit Waſſer vberſchwembt wirdt/ die ſubſtanz deſſelben nit gleich gantz hinweg genommen wirdet/ vnd dannoch iſt der Erbrechter für dieſelbige zeit/ ſo lang die vberſchwemung wehret/ einige Gült zuraichen nicht obligiert, Ioan. Harprecht. *in addit.* ad Iul. Clar. §. Emphyteuſis. *q.* 8. *n.* 24. wo er einführet den ſchon in diſer Frag offt allegierten

text. in

text. in L. vnus. 12. §. *f. ff. de reb. auct. jud. possid.* vnd sagt benebens/ daß die *text. in L.* 1. *C. de jur. emphyt. &* §. *adeò.* 3. *Inst. de locat. & conduct.* welche von dem vndergang eines Erbrechtsguet meldung thuen/ nit so strictè vnd allein von dem gäntzlichen vndergang deß Erbrechtsguets oder Gulthoffs zuuerstehn/ sondern es seye genueg/ daß dem gantzen Guet schaden vnd vngemach zuwachse/ zu dem end/ daß die Gült nachzusehen/ welcher schaden das Guet vnnd dessen wesentlichen standt also afficiere, vnd hinrichte/ daß kaum ein hoffnung/ als wann dem Erbrechter etwas dauon bleiben wurde. Dann wañ die angezogene Rechtsstöllen allein von einem solchen interitu oder vndergang/ durch welchen die gantze substanz vñ wesenheit eines Guets lediglich hinweg genommen wurde/ zuuerstehen wären/ müeßten sie von dergleichen fällen/ welche gar selten/ ja kaum einmal sich eraignen/ verstanden werden. *contra L.* 4. *&* 5. *ff. de ll.* Dann es geschicht gar wenig/ sonderlich an denen/ von dem Meer weit entlegenen Orthen/ daß dergleichen Erdbidem sich begeben/ durch welche die Aecker oder Grundt vnd Boden also zertrimmert werden/ daß man sie nienderst ersehen möge. Besihe *L. si in venditione.* 10. *in f. ff. de peric. & com. rei. vend.* wo Vlpian. sagt/ gleich wie etwas durch ein Erdbidem zu grund gehe/ als zergehe es auch durch die Vberschwemmung. 67. 68. 69.

Zum fall aber einer weiter argumentiern vnd sagen wolte/ es wäre der Erbrechter zu liferung der Gült/ vnd der Zinßschuldner zu bezahlung deß Zinß/ obligatione personali verbunden/ dahero folge/ daß vnerachtet das Guet mit Wasser vberschwembt/ oder von den Feinden eingenommen wäre/ jedoch weder der Erbrechter noch auch der Zinßschuldner von jhren schuldigkeiten nit ledig zusprechen seyen: weiln jhr obligation vnd verbündtnuß auß dem contract herrühre/ vnd die personalobligation nit einem Guet/ sonder der Person vnabsönderlich anhange *L. vlt. ff. de contrah. empt.* Antwortt ich:

So vil zwar den Zinßschuldner anbelangt/ so seye er ex supposito nit seiner Person halber obligiert, vnd verbunden/ sintemalen wir allhier nit von dem personalZinß/ so allein auff der Person/ noch auch de censu mixto, so auff der Person vnd dem Guet samentlich/ sondern von dem realZinß/ so einig vnd allein auff dem Guet haffet/ handlen thuen. Betreffent aber den Erbrechter. Antwortet Harprecht. *loc. cit. n.* 27. *& seqq.* daß zwar die personal obligation der 70.

Person

Person jederweilen anhange/wañ es also simpliciter gehandlet worden: Aber ein anders seye/ wann auß Natur vnd aigenschafft erhelle/ daß sich die Contrahenten so vil vnd lang/als das Guet/dessentwegen sie sich obligiert, vorhanden / verbunden haben. Dessen vrsach ist:
72. Dieweilen darfür zuhalten/daß die Contrahenten nit anderst/als deß Contracts aigenschaifft mit sich bringt/ mit einander gehandelt zuhaben. *L. quæro.* 54. §. 1. *ff. locati. L. si stipulatus.* 4. *ff. de vsur.* die Natur vnd aigenschafft aber deß Erbrecht Contracts ist / daß wann dasselbig vertilgt / vnd nit mehr vor Augen ist / man die schuldigkeit davon ferner abzurichten nit schuldig. *L.* 1. *C. de jur. emphyt.* Derohalben die Contrahenten diser Natur vnd aigenschafft sich conformiert, vnnd das jenige gehandlet zuhaben / was der Contract an jhme selbst mitbringt/ geachtet werden/daß/ auff was weiß vnnd weeg das Erbrechtguet zu grundt gehe / auch die personal obligation der Gültverraichung jhr endtschafft nemmen solle.

Auff das vierdte pro affirmatiua eingewendte Argument zuantworten wirdt negiert, daß die Velder vnd Aecker/in dem solche wegen deß Feindts einnemmung vnnd occupation oder vberfall nit können gebawt oder keine Früchten davon erhoben werden / allein zum thail vnd nit gantz zu grund gangen zusein geachtet werden. Dann ob gleichwolen die Früchten ein thail deß Grundt vnd Bodens seyndt (so lang sie nemblich auff dem Feldt stehn/ nit aber mehr wann sie abgeschnitten oder in die Schewren eingeführt seyndt /) so handlen wir doch allhier nit von dem vndergang der Früchten/als wie in dem fall/wann wegen mißgewächs keine Früchten eingehaimbset/ sonder auff folgende Jahren erst widerumb newe erwartet werden / sonder von dem vndergang deß Grundt vnd Bodens selbst / welcher nach außdeüttung der Rechten alsdann beschehen zusein darfür gehalten wirdt / wann kein hoffnung vorhanden/daß man ins künfftig mehr etwas von Früchten davon bekommen werde.

Weilen dann die argumenta sententiæ affirmatiuæ gantz vnerheblich vnd von vnwürden seyndt/vnnd da das fundament vmbgelegt ist / das jenige was darauff gebawet / nothwendig fallen mueß/ Also waiß ich solchem sentenz vnd mainung nit anzuhangen / sonder wil

lieber

lieber opinionem negantium ergreiffen/ nit zwar so gar absolutè vnd ohn vnderschaid / sonder mit diser distinction , das wol zubeobachten/ ob das Zinßguet gantz oder nur zum thail von dem Feindt besessen: ob 76.
es ein hoffnung seye widerumb zu demselben zugelangen / oder nit: Ob das Zinßguet noch würcklich in deß Feindts Gewalt seye / oder ob es der Zinßschuldner / als wahrer natürlicher Herr desselben widerumb erobert vnd erlangt habe: wie dann dise distinction mit folgenden Schlußreden oder conclusionibus außführlicher erklärt wirdt.

Conclusio prima.

Zum fall das Zinßguet gantz vnd gar von dem Feindt eingenom= 77.
men vnd besessen worden/ vnd noch würcklich in deß Feindts Gewalt gestellt ist/ also daß kein hoffnung/ solches mehr zuerlangen/ so ist man den Zinß / welcher einig vnd allein auff solchem Zinßguet gestellt ist/ zubezahlen nit schuldig. Zu dessen bewehrung die oben pro negatiua eingeführte argumenta dienlich seynd/ deren etliche zwar nicht so gar steiff vnd vest seynd/ wann man aber alle zusamen/ ja auch etliche wol absonderlich nimbt/ examiniert vnd erweget/ so werden sie so gar bo= denloß nit erfunden werden. Hiehero dienet auch was Aluarus Vala- 78.
scus *de jure emphyt. q. 27. n. 13. §. verum.* Vnd dises hat desto mehr statt / wann zwischen dem Zinßglaubiger vnd Schuldtner außge= dingt vnd pactiert worden/ daß der Schuldner souil vnnd lang den 79.
Zinß zubezahlen schuldig seyn solle / so lang die Zinßgüeter sicher / vnuersehrt vñ in saluo verbleiben. Krafft dessen/ was *q. 5. n.* 24. ge= sagt worden: Allda zufinden/ daß wañ dergleichen pact zwischen jhnen beeden gemacht worden/ vnd das Zinßguet hernach ex postfacto zu grundt gehe/ so werde auch der Zinß ohne allen zweifel perimiert vnd außgelöscht.

Es entspringt aber diß Orths gleich die Frag: ob die gegenwer= 80.
tige conclusion vnd Schlußrede allein in dem fall statt habe / wann der Krieg an jhme selbst gerecht / oder aber auch alsdann / wann der Krieg vngerecht. Ist der Krieg an jhme selbst gerecht/ so kan diser conclusion leichtlich deferiert vnd nachgehengt/ auch die Zinß desto 81.
ehender nachgelassen werden/ weiln sonst alles/ was in dem Krieg von

dem Feind erobert wirdt/ demselbigen jure belli zuständig. Ist aber der Krieg an jhme selbst vnrecht/ so gehören die darinn eroberte sachen dem Feindt keines wegs zu/ wie Angelus vnd Sichardus vermelden/
82. welche auff besagte weiß den nachlaß der Gült distinguiern bey dem Fachinæo *loc. cit.* §. *alij.* 2. Aber gleich wie erstangeregter Fachinæus, so vil den Gültnachlaß berüehrt/ vnder dem gerechten vnd vngerechten Krieg keinen vnderschaidt machet/ also wil ich auch diß Orths nit vnderscheiden/ sonder bin der mainung/ es könne vnnd solle die erstgesetzte
83. conclusion auff mehr weeg/ vnd zwar erstlich extendiert vnnd erweitert werden: daß nit in acht zunemmen/ ob der Krieg an jhme selbst gerecht/ das ist von einem Fürsten oder Herren/ welcher keinen Oberherren erkenne/ angesagt worden/ wie dann solches *in c. quid culpatur. 23. q. 1.* erfordert wirdt. Vnd ob der Krieg auß billichen erheblichen vrsachen/ welche Couarruu. *in reg. peccatum. 2. p.* §. *9. n. 1.* beschreibt/ angesagt worden/ oder ob der Krieg an jhme selbst vnzulässig vnnd vngerecht/ als da ist/ der Mörder Einfall. Dann es seye der Krieg gerecht oder vngerecht/ so hat der nachlaß deß Zinß statt vnd platz/ krafft
84. dessen was Aluar. Valasc. *de Iur. emphyt. q. 27. n. 13.* §. *procedit.* Molinæus. *disp.* 454. *tract. 2. n. 9.* Maulius. *n.* 63. vermelden. Vrsach dessen: weilen in beeden fällen die vornembste vnd pro negatiua obeneingewendte rationes vnnd argumenta statt finden/ consequenter auch eben dasselbige jus zu statuiern ist. Valasc. *l. cit.*

Ein andere vrsach dessen ist: dieweilen die Lehrer/ welche von disem Puncten vñ Articul reden/ allegiern. *L. cum vnus.* §. *f. ff. de bon. auct. jud. possid.* welche Rechtsstöll/ von der Mörder ein: vnd vberfall/ von welchen kein gerechter Krieg gefüehrt wirdt. *L. hostes. vbi gl. & Bart. ff. de captiu.* handlen thut.

85. Auff den einwurff wirdt geantwortet/ daß auch in dem jenigen fall/ da einsen Güeter durch vngerechten Krieg bekom̃en vnd eingenom̃en/ das Aigenthumb derselben verlohren/ wañ solche für verlassen
86. vñ derelict gehalten werdẽ. §. *qua ratione. 47. Inst. de rer. diuis.* Sowol als die possessio ciuilis, für verlohren gehalten wirdt/ wañ der jenige/ welcher eines abwesenden Guet occupiert, hernach denselben/ wañ er

widerumb

widerumb anhaimbs gelangen thäte/ vnnd sein Guet widerumb beziehen vnd bewohnen wolte/ nicht mehr einlassen wolte. *L. clam possidere. §. qui ad nundinas. ff. de vi & vi arm.* oder wann er/ auß Argwohn oder Forcht/ er möchte nit eingelassen werden/ sein Guet selbst nicht will widerumb beziehen. *per L. etsi nolit. 7. & ibi gl. ff. eod.* Schneid. §. *possidere. rub. de possess. amitt. n.* 175. *Inst. de interdict.* (allda er ein Exempel einführt in dem jenigen/ welcher da er vernimbt/ daß sein Hauß von den Mördern besessen vnd bewohnt werde/ vor lauter Forcht nit mehr sich desselben vnderfangen will/ vnd also die ciuilem possessionem verliehret. *secundùm gl. ibid. V. amisisse.* Vnd diß hat vilmehr statt/ da einer der possession eines vnbewöglichen oder ligenden Guets gewaltthetiger weiß entsetzt wirdt/ dann derselbig dißfals nit allein naturalem, sondern auch ciuilem possessionem verliehret. *per L. naturaliter.* 12. *ff. de vsucap.* Schneid. *n.* 174. Daß also/ wann es allein vmb die possession vnd das dominium oder Eigenthumb zuthun were/ der Schuldner leichtlich mit abwendung seines willens vnd Gemüets von solchem Zinßguet/ sich Schuldenloß vnd ledig machen/ vnd außwenden kan.

87. Wann du nun sagst/ er könne solches in fraudem vnd zu Betrug der Glaubiger nicht thun/ ist die Antwort: Es werden die Creditores hierdurch nit betrogen/ oder defraudiert, in bedenckung dardurch deß Schuldners vermögen nit geringert oder geschmälert werde. Nebendem/ wann einer durch die vereusserung vnnd verlassung der Zinßgüeter sich von dergleichen Zinßbezahlung/ so auff einem Guet allein ligen/ ledig machen kan/ warumb solte sich einer auch in dem fall/ wann er sie für derelict vnd verlassene Güeter haltet/ vnnd derselben nichts mehr annemmen will/ nicht können von diser Burde exoneriern, vnd entschütten. Klagen die Glaubigern/ haben sie lust/ vnnd stellen actionem Paulianam, oder sonst ein andere wider die Feindt an/ wann sie jhnen etwas abzugewünnen/ vnd zuerhalten getrawen. Besihe Gail. 2. *obs.* 57. *n.* 6. *in f.* Allda er sagt: á tali actione, libera nos Domine. 88.

89. Wann du das Argument weiter treibest/ vnd sagest/ es werden auffs wenigst die Zinßschuldner eine action wider die Feind haben. Antworte ich/ es seye ein lehre vnnd vnfruchtbare action, welche durch die Macht deß Beklagten außgeschlagen werde. Zu dem/ wann sie die Schuldner durch diß verhafft vnnd verbunden bliben/ so kundten sie sich leichtlich vermittelst der cession, von solcher obligation sich widerumb entbinden/ krafft der allgemainen Rechts-Regul / obligatus
90. ex eo, quia habet actionem, cedendo eam liberatur. *tex. & gl. in L. quod debetur. 51. f. de peculio.*

91. Das ander fürfallende dubium vnnd zweifel ist/ ob nicht allein der jenige Schuldner/ so gewaltthätig von der possession seiner Zinßgüeter vertriben worden / sonder auch der jenige / welcher von sich selbst weg gezogen/ von bezahlung der Zinsen frey vnd ledig zusprechen seye/ oder nit ? warum mich gedunckt/ daß man sich diser distinction zubedienen habe/ ob einer wegen grosser Gefahr zu Hauß verbleiben/ oder widerumb anhaimbs zu dem seinigen gelangen habe können oder nit. In dem andern fall/ wann er nemblich dahaimb hat verbleiben/ oder widerumb nach Hauß gelangen können/ gedunckt mich / es seye
92. die obgesetzte conclusion zum andern zuerweitern/ daß nit zu considerieren seye/ ob der Zinßschuldner von seinen Zinßgüetern gewaltthätiger weiß vertriben worden / oder ob er auß Forcht deß Feindtlichen Ein- vnd Vberfals/ oder Gefahr / denen er zuwidersthen / oder abzuwenden nicht vermöchte/ von sich selbst hinweg gezogen. Vermög
93. dessen/ was Valascus *l. cit. §. rursus.* Molinæ. *d. n. 9.* Maul. *n. 63.* vermelden. Vrsach dessen: weiln niemand schuldig/ sich freywillig in ein Gefahr zubegeben. Ergò folgt: wann einer nicht waißt einem Vbel zubegegnen/ daß demselben zuentweichen einem jeden zugelassen
94. seye. Im andern fall aber/ bin ich der Mainung/ man müsse die obgesetzte conclusion limitiern, vnnd der gestalt einziehen / daß wann der Zinßschuldner hette können dahaimb sicher verbleiben/ seine Güeter auch vnder deß Feindts Gewalt nutzen vnnd nüessen / oder ohne grosse Gefahr vnd vngelegenheit widerumb zu dem seinigen nacher
95. Hauß gelangen/ ein solcher von der Zinßbezahlung nicht ledig zusprechen/ oder zuentbinden seye. Wie wir dann verschine Kriegs Jahr zum öfftern gesehen / daß die entwichene Burger von dem Feindt

nacher

nacher Hauß widerumb berueffen / vnd denselben Saluaquardi vnnd Sicherheit versprochen worden. An andern Orthen seynd sie gegen erstattung leidenlicher Ranzion oder Schatzung widerumb in jhre Stätt auff vnd angenommen worden. An vilen Orthen sagt Herr Renatus n. 79. kan man sich mit dem Feindt vmb ein leidenliche Schatzung abfinden / vnnd darauff sicher hausen vnnd hofen. Vil 96.
Schuldtner (fahrt er weiter fort) insonderheit grosse Herrn / kundten Feindts halber wol mit jhren Vnderthanen zu Hauß bleiben / so ohne tringende Noth sich guetwillig enteusseren / nur damit sie der Quartier vnd Contributionbeschwerden / auch anderer dergleichen vngelegenheiten vber sein mögen. Die zahlen zumaln mit jhrer absenz Zinß vnd Schulden / ziehen nichts desto weniger von jhren Herrschafften vnd Güetern souil / daß sie apud alienos lares reichlich dauon zehren können / vnd wol auch zu Fridenszeiten / wann sie zu Hauß wären / vber abrichtung der Zinß vnd Schulden für jhre selbst Notturfft nit souil beuor hatten. 97.
Warauß Herr Renatus argumentieret, vnnd schliesset / daß nit gleich von einem jeden / der seine Güeter vnder dem prætext deß Kriegs verlasset / sich sagen lasse / daß er vmb Kriegswesen vnd feindtlichen Einfalls willen bey dem seinigen nit verbleiben könne / dahero er auch von dem jenigen / was er nit bewohne / den Zinß 98.
zuerstatten / nicht schuldig seye. Ich falle meines theils Herrn Renato diß Orths gern bey / daß in disem absonderlichen fall / in dem die Herrn jhre Hauß : vnd Hoffmaister / auch andere Diener zu Hauß gelassen / vnd sie also jhre Güeter / vnd dern dauon verfallenden Rendt : Gülten vnd andern gefällen würcklich genossen / dieselbe der Zinßbezahlung im wenigsten nicht entschütten können / sonder weiln sie solche jhre Güeter durch andere bewohnt / sie darfür zuhalten / als hetten sie solche selbst bewohnt vnd besessen *arg. c. qui facit. 72. de R. I. in 6. L. 11a. 5.*
§. quod si quis. 3. ff. de administ. & peric. tut. Zu dem / so hab ich selber / 99.
als welcher vnder deß Feindes Joch vber die 2. Jahr lang mich auffgehalten / in diser gegendt erfahren / vnd gesehen / daß auß den Burger: vnd Bawren gar vil zu entfliehung deß Feindts an sicherere Orth entwichen / aber nachmaln vil derselben widerumb nacher Hauß gelangt / vnd nach dem sie den Schwedischen Officieren jhre aufferlegte Schatzung bezahlt / sicher biß zu Ankunfft deß Kayserischen Volcks

100. sich auffgehalten. Ja ich hab nicht wenig gekendt / welche sich in sol-
che sichere Orth begeben/ vnd daselbst jhnen wol seyn lassen / auch die
jenige/ so neben mir in deß Feindts versuchungen verharret / mit ho-
hem fleiß gebetten/ sie wolten halt auff jhre Häuß: Hoff: vnd Güeter
achtung geben/ vnd derselben sich vmb etwas annemmen/ nachmalu
aber/ da die jenige/ so zu Hauß verbliben/ den Flüchtigen lang grati-
cieret, hernach aber/ als dieselbe alle Armseligkeiten vnd Kriegspres-
suren außgestanden/ benebenst die Brandtschatzung außgelegt vnnd
bezahlt/ in getröster hoffnung/ es werde ein jeder der Flüchtigen mit-
ler zeit seinen gebührenden Theil widerumb beytragen vnd restituiern
101. müssen/ doch dieselbe nichts/ als Schimpff: vnd Spottreden darge-
gen schiessen lassen. Welches mich schwär/ vnbillich / vnd vnmensch-
lich zuseyn gedunckte/ daß benandtlich die jenige/ so nicht allein jhre /
sonder auch jhrer Mitburger vnnd Benachtbarten Häuser von der
Brunst/ vnd gentzlichen vndergang erhalten/ sich selbst vmb anderer
willen jhres Gelts/ Silbergeschmeidts/ vnd anderwertiger köstlicher
sachen beraubt vnd ersogen/ja jhren eignen Vnderhalt vnd Nahrung
jhnen vnd den jhrigen entzogen vnd hergegeben/ solches nit widerumb
begehren kundten. Dann weiln sie das gemaine wesen einer gantzen
102. Statt / vnd aller/ sowol abwesender/ als gegenwertiger Burger Hail
befürdert/ warumb wolte jhnen nicht actio negotiorum gestorum
gebühren?

103. Obwoln aber / wie vermeldt/ die Flüchtige oder Abwesende /
welche auß Forcht deß Feindts jhre Güeter verlassen / jhren gegen-
wertigen Mitburgern / so sich jhrer sachen dahaimb angenommen /
vnd vor schaden gewesen/ in allweg ex quasi contractu efficaciter
obligiert seyndt / so stehe ich jedoch nicht wenig an / ob sie auch die
Zinß/ so allein auff solchen jhren Güetern ligen/ abzulegen schuldig
seyen oder nicht / wenigst in den jenigen fällen / wann sie auß erheb-
lichen vrsachen außgebliben/ oder ausser grosser Gefahr vnnd Scha-
104. den nicht wider nach Hauß gelangen können. Dann gesetzt / daß
jhnen der Feindt alles Gelaidt vnd Sicherheit zugesagt/ vnd versspro-
chen/so hat jedoch niemandt darauff gehen / oder trawen können/
dann man offt vbel angefahren. Es ist bekandt/ was Virgilius sagt:

Dolus

Dolus an Virtus quis in hoſte requirat?

Vil haben ſich widerumb nacher Hauß begeben / welche zwar gegen außlegung groſſer Summa Gelts / vermittelſt deren ſie ſich / waiß nicht wie lang an ſicherern Orthen / aller Vngelegenheit vnnd Sorgen frey hetten mögen auffhalten / von dem Feindt an: vnd auffgenommen / aber nachmalen mit Quartier: Seruiß: vnnd anderen dergleichen Geltern / wie nicht weniger mit freygebigen Mahlzeiten vnd tractationibus, in deme die Officier vnnd Soldaten ein ander häuffig zu gaſt geladen / dermaſſen getruckt vnd erſchöpfft worden / daß ſie auß lauter Armuet / Forcht / Zittern vnnd Sorgen allgemach ſich ſelbſt verzehrt / vnnd nachmalen alſo eines langſamen Todts verblichen.

Allermaſſen den zweyen meiner guten Freunden widerfahren / welche / da deren einer von Jngolſtatt / der ander von Ynßprugg widerumb nacher Hauß gelangt / haben ſie jhren vnerſättlichen Gäſten / auch mit Abbruch jhres eignen Vnderhalts / die jhnen angekündte Geltaufflag bezahlt / welche / da ſie nicht mehr erſchwingen / hergegen aber das grauſame dominiern der Soldaten nicht außſtehn kundten / ſeynd ſie von lauter Forcht / Angſt vnd Sorg verzehrt / vnd da ſie ſich allberait wider in das exilium zubegeben entſchloſſen waren / von einem Fieber ergriffen / vnnd beede auff ein viertel Stundt vom Todt hinwegk genommen / vnd zuſamen in ein Grab gelegt worden / deren Seelen der Allerhöchſte in Gn. pflegen wolle. 105.

Ettliche haben wegen vile der Freybeutter vnd Straſſerauber / ſo die offene Straſſen alſo vnſicher machten / daß ſich niemandt darauff blicken laſſen durffte / Andere aber Dienſts halber / warinn ſie ſich damaln befunden / nicht nacher Hauß gelangen können / oder wann diſe ſchon hätten widerumb kommen können / ſo haben ſie ſich doch beſorgt / ſie wurden gewaltthätig getrungen / jhrer Herrn verborgene ſachen / wo ſie dieſelbige hatten / dem Feindt zuuerrahten. 106.

Andere hofften von Monat zu Monat / es wurde doch einest dermahlen verbeſſerte änderung / vnnd ein erledigung erfolgen / ſolchem 107.

nach

nach sie sich allweilen mit hoffnung vnnd forcht vmbgeben darauſſen auffhielten.

Etliche führten bey sich vernünfftig diſen diſcurs, es kan nicht
108. sein / daß der Feindt alle von jhme eingenommene Orth behaupten könne/ derohalben müessen ja die vnserige auch noch einmahl kommen/ vnd mit gewalt diſe vngeladene Gäſt außtreiben / welches gleichwol auch ohne vnser grosse gefahr zugeſchehen vnmüglich ist/ vnd ist in der warheit alſo ergangen. Sintemahlen deſſen jenigen/ so die Feindt sich nit haben vnderfangen dörffen / vnsere feindtliche vnnd grauſame Freundt/ deren wir mit vil Seüfftzen vnd Zäheren lang erwarteten/zu attentiern, vnd zuverüben sich nicht geſcheucht / in dem ſie vns mit plündern/rügglen vnd vnmenſchlichen preſſuren/jnner drey Monaten gröſſern ſchaden/als der Feindt jnner drey Jahren zugefüegt.

Bey welcher Sachen bewandtnuß / ist niemandt / der nicht ver=
109. nünfftig ſchlieſſen kan oder ſoll / daß vnſer obeingeführte limitation nichts würcke/ wann die abweſende oder flüchtige Zinßſchuldner wegen augenſcheinlicher Gefahr / vñ im Weg ligenden groſſen vñ vnentflie=henlichen vngelegenheiten zu jhren Zinßgüetern ſich nit verfüegt habē.

Zum anderen wirdt die obgeſetzte concluſion reſtringiert vnnd
110. eingezogen/daß/vnangeſehen der Feindt die Zinßgüeter eingenommen vnd an ſich gezogen/nichts deſto minder der Zinßſchuldner die Zinß zu bezahlen ſchuldig ſeye / wann er den zutragenden Vnglücksfall deß Kriegs außzuſtehn vber ſich genommen. Wie Valaſcus *n.* 14. vnnd Molinæ. *loco cit.* anregen. Vrſach: dann wann diſes pactum gültig
111. ist/ daß der Zinß/ vnerachtet das Zinßguet gantz zergehe/verſchwinde/ vnd hinkomme/nichts deſto weniger bezahlt werden ſolle / vnnd müeſſe (wie ich dann vermeldt *p.* 1. *q.* 11. *n.* 25.) wievil mehr dann wirdt es gültig ſein/ wann das Guet nit gar vertilgt / ſondern allein von dem Feindt eingenommen worden? Dann es wirdt diß falls der Schuldner darfür gehalten/als hette er ſich ſelbſt vnd ſein Perſon obligiert, vnd auß dem real Zinß/ welcher ſonſten einig vnd allein auff dem Guet geſtöllt / einen gemiſchten Zinß gemacht / ſo nicht allein auff dem Guet/ ſonder auch in ermanglung deſſelben auff der Perſon beſtehn ſolle.

Drittens:

Drittens: so wirdt die obgesetzte conclusion der gestalt limi- 112.
tiert, daß solche nit statt/ wann der Zinßschuldner in dem auffgerich-
ten Zinßbrieff aller freyheit vnd behelff der Rechten / krafft deren er
sonst sich der Zinßraichung entschütten hette können / sich verzigen
vnd begeben / dann er dißfals auch der Kriegsempörungen sich nicht
bedienen/ noch damit außschraufen kan. Besihe Aluar. Valasc. *loc.*
cit. n. 19. & Thom. Maul. *n.* 96. Allwo sie beede zwar sich noch eines
andern vnderschaidts gebrauchen. Ich aber bin der Mainung / es seye 113.
einer fernern distinction vonnöhten/ vnd seyen also dise vnnd vor-
gehende limitationes nicht also vnuerschaidenlich vnnd simpliciter
zuzulassen / wie ich dann *in parte* 3. villeicht dauon mit mehrerm
tractieren vnd handlen will.

Vierdtens wirdt die obeingeführte conclusion eingezogen/ daß 114.
solche nicht statt habe / wann es ein anderer Landtsgebrauch ist/ daß
nemblich die Zinß/ ob schon das Zinßguet von dem Feindt eingenom-
men/ nichts desto weniger erstattet werden. Krafft dessen was Aluar.
Valasc. *n.* 15. vermeldt/vnd die vrsach beybringt: daß die handlungen
vnd contractus nach dem Landtsgebrauch reguliert werden sollen.
arg. L. semper in stipulationibus. ff. de R. I. L. circa. C. de locat. vid.
Mol. *l. cit.*

So wirdt fünfftens die mehr angezogene Conclusion limitiert, 115.
daß solche jhren fortgang nit habe / wann ein Fürst / oder sonsten
mächtige Statt oder Versamblung / welche den Krieg causiert vnd
verursacht/ den Zinß schuldig wäre. per tradita Valasci. *n.* 17. Mo-
lin. *loc. cit.* Auß vrsachen: weiln ein Vnglücksfall denselben/welcher
solchen selbst frey vnd muetwillig verursachet/ nicht enthebe oder ent-
schuldige. *L. si vt certò. §. sed interdum. v. caterum. ff. Commod.*

Ein andere vrsach ist: dieweiln auch einem Beständtner / wel- 116.
cher facto proprio verursachet/ daß er deß Bestandtsguets nicht ge-
nüessen kan/ an dem Bestandtgelt nichts nachgelassen wirdt. *L. si in*
lege. §. si dominus. L. dominus. §. f. ff. locat. Allermassen solches auch
in einem emphyteuta, Gültbawren / oder Erbrechtmann statt hat.
Valasc. *loc. cit.* Maul. *n.* 66.

Die dritte vrsach ist: weiln *q.* 5. *n.* 15. *& seqq.* vermeldt wor- 117.
den/ daß wann das Zinßguet auß Schuldt deß Zinßschuldners ledig-

lich zu grundt gehe / daß derselbige alsdann nicht Zinßloß oder ledig werde. Ergò hat diſes auch ſtatt / wann daſſelbige auß ſchuldt ſeiner von dem Feindt eingenommen wirdt/in bedenckung er den Krieg verursachet/oder weilen er dem zunahenden Feindt / deme er wol widerſtandt thun können/ nicht begegnet/Aluar. Valaſc. *loc. cit. n.* 20. Hieher dienet auch/was in gleichem lehret Andr. Khol. *de ſeruit. feudal. p.* 1. *n.* 124. wann ein Lehen von den Feindten deß Reichs / oder eines Fürſtenthumbs eingenommen worden/ ſo ſeye der Vaſall, als welcher ſeines Lehens entſetzt/ für ſolches einige Lehendienſt zulaiſten nit ſchuldig. Wann aber der Lehenherr / damit er ſolches Lehen widerumb an ſich brachte/ gegen diſem Feindt die Waffen ergreiffen ſolte / vnnd der Lehemann den nothwendigen Vnkoſten zu ſolcher dienſtlaiſtung anderwerts her gehaben kundte/ſo ſeye er in allweg zu dienen ſchuldig. Dann weilen ſolche Kriegsrüſtung vnd Veldtzug von deß Vaſallen wegen vnd jhme zum beſten an die Hand genommen wirdt/ iſt es auch billich/ daß er deſſen einen ſchaden trage. *L. ſecundum. ff. de R. I.* Vnd weilen eben in anſehung deſſen / daß der Lehenherr dem Feindt / ſo das Lehen jnnen hat/zubegegnen willens/ der Lehemann ſein Lehen widerumb an ſich kan bringen/ er aber als deſſelben gantz entſetzt / nicht mit an den Feindt ziehen/ vnd ſein dienſt laiſten wolte/ wurde in der warheit es das anſehen haben/ als ſtunde es bey jhme/ daß er das Lehen / wann er nur wolte / widerumb an ſich kundte bringen. Es wirdt aber einig vñ allein der jenige von den Lehendienſten enthebt / in deſſen wilkuhr nit ſtehet / das Lehen widerumb zu recuperiern, Schrader. *p.* 6. *c.* 6. *n.* 32. Vmb
119. diſer vrſach willen waiß ich/ daß etlichen der Ritterſchafft zugethanen vbel nachgeredt worden/ welche bey deß Feindts einfall/gleich flüchtig worden/ vnd nit allein Weib vnnd Kinder / ſonder auch Roß / Wehr vnnd Waffen / hinder die Berg geflehnet / mit welchen wann ſie jhre Diener mundieren, vnd mit Reichsarmee conjungieren wollen / ſie dem Feindt nit ein geringen abbruch gethan hetten. Aber dieweilen jhnen die zeit mit müeſſiggang zuvertreiben / auch dem guten Leben mehr/als dem gemainen Weſen nachzuhengen beliebt / ſeynd jhrer vil aller hungerig haim kommen/ vnd armſeliger als die andere/ auch jhre ſelbſt aigne Vnderthanen/die doch den Kriegstrangſalen lang vnderworffen geweſen/biß auff den heutigen Tag noch / noth vnnd mangel leiden.

Sechſtens

Sechstens/ so hat obige conclusion nit statt: wañ einer den Zinß zur zeit deß grassierenden/ oder wenigst vor Augen stehenden Kriegs verkaufft hette/ vermög dessen was in patroc. debit. *decad.* 3. *q.* 8. *per tot.* gesagt worden. Aluar. Valasc. *L. c. n.* 28. allda er die vrsach beygesetzt: weilen der jenige/ so sich freywillig vnnd wissentlich in ein gefahr begeben / solches jhme selbst zuzumessen. *L. qui bona.* §. *de illo. ff. de damn. inf.* Jedoch sublimitiert er dises/ daß es nit platz habe/ wann ein vngewohnlicher vnd grösserer zufall/ als es zur zeit deß Zinßverkauffs gewesen/ sich eraignen thäte. Maul. *n.* 67. Mehr andere limitationes wil ich villeicht *in p.* 3. examinieren. 120. 121.

Conclusio secunda.

Wann das Zinßguet nicht gantz/ sonder allein zum theil/ oder wann auß etlichen zinßbarn Güetern nit alle/ sonder nur ein oder das ander von dem Feindt eingenommen worden / so ist man / in anschawung der gemainen Rechten/ vnnd Eigenschafft anderer jurium realium, auch der Gemüets mainung der Contrahenten, die Zinß nichts desto weniger gantz zubezahlen: In ansehung aber der Päbstlichen Bull Pij V. vnd sonderbarer Eigenschafft/ so den Zinsen darin attribuiert worden / die Zinß pro rata, oder für denselbigen theil nachzulassen schuldig. Besihe was ich geschriben. *q.* 5. *à n.* 86. *vsq. ad n.* 124. Allda ich dise Conclusion vnd Schlußred von dem natürlichen vndergang deß Zinßguets gemacht / Ergò so wirdt solche auch statt haben/ wann das Zinßguet ciuiliter vnd interpretatiuè, das ist durch deß Feindts occupation zergehet. 122. 123.

Die ander vrsach ist: dieweiln deß Feindts vberziehung vnd einnemmung der Güeter sich weiter nit erstreckt/ als er würcklich gehet/ vnd den Fueß setzet. Ioach. Hopper. *ad Iustinian. de obligat.* πειθανῶν. *lib.* 4. *rub. de effect. empt. & vend. f.* 150. *vbi allegat L. nemo.* §. *vlt. ff. de acquir. poss.* So folgt dann / daß die Zinßgüeter/ so weit sie von dem Feindt nit vberzogen vnd eingenommen seynd/ nit darfür/ samb wären sie zu grundt gangen/ gehalten werden können. 124.

125. Die dritte vrsach à simili gezogen: Wann ein Erbzinßguet durch vnfürsehenen fall nit gantz/ sonder nur zum theil zergehet / so ist der Erbrechter die gantze Gült zuraichen schuldig. *L.* 1. *C. de jur. emphyt.* §. *adeo. Inst. de locat. & cond.* Aluar. Valasc. *q.* 27. *n.* 3. Molin. *disput.* 453. *n.* 3. Ergò mueß auch der Zinß/ im fall das Zinßguet nit gar verschwindet oder zu grundt gehet/ gantz bezahlt werden.

Conclusio tertia.

126. Wann der Zinßschuldner seines Zinßguets entsetzt vnd beraubt wirdt/ jedoch der hoffnung gelebt/ solches widerumb zubekommen / vnd an sich zubringen/ so sagt mein Herr Collega, Herr D. Pascha. *in thesib. suis de annuis redit. thesi* 33. & 34. es seye in puncto juris verior sententia, daß jhme der Zinß nit nachzusehen seye: der vrsach
127. willen: weiln einem Erbrechter / der seines Erbrechtsguets entsetzt vnnd spoliert wirdt / aber in hoffnung stehet / solches widerumb an sich zubringen/ die Gült nit nachgelassen werde. Molin. *de Iust. & Iur. tract.* 2. *disp.* 454. *n.* 5. Aluar. Valasc. *de Iur. emphyt. q.* 27. *n.* 20. Iul. Clar. §. *emphyteusis. q.* 8. *n.* 6. Thomas Maulius *de locat. & conduct. c.* 6. *n.* 63. *fol.* 52. Dahero erstberührter Valascus anderer Doctorum distinction verwirfft/ vnnd der Mainung ist/ es seye kein vnderschid zumachen/ ob der Krieg kurtz oder lang gewehrt habe/ wann nur ein hoffnung gewesen/ es werde der Krieg einest dermalen ein endtschafft erraichen. *d. n.* 20. *fol.* 435. Wann dann diß in dem
128. Erbrecht statt findt/ warumb nit auch in dem Zinß? Hiehero dienet/ was bemelter Molina *disp.* 391. *n.* 3. *clauf.* 8. *vers. quo loco.* sagt/ das jenige werde erst vnfruchtbar genennt/ welches gantz vnd gar vnraug-lich worden/ daß es ins künfftig mehr etwas an den Früchten ertragen / oder darauff erwachsen könne/ als wann ein Guet / Acker / oder Wisen/ nit nur ein Zeitlang von dem Vngewitter / oder Gewässer / sonder gantz vnd gar ohne hoffnung einigen Hilffmittels / als zum Exempel von dem Meer vberschwembt worden. Derowegen in gleichem etwas für verderbt oder gar vnfruchtbar nit kan gehalten werden/ es seye dann von dem Feindt also eingenommen/ daß kein hoffnung vberig/ solches mehr ins künfftig zurecuperiern vnd zubekomen.

Mich

Mich belangendt/ stehe ich bey diser Frag nit wenig an/ in son- 129.
derbarer betrachtung/ daß der Zinßschuldner durch die einige alienation vnd verkauffung deß Zinßguets/von der bezahlung deß real Zinß/ welcher allein auff einem Guet ligt (dañ von disem reden wir allhier) entlediget wirdt: Allermassen ich dargethan *p. 1. q. 7.* Nun kan aber diser Zinßschuldner oder Verkäuffer die hoffnung haben/ das verkauffte Zinßguet widerumb an sich zubringen/ wann er solches mit dem pact der widerlösung käufflich hinweg gegeben.

Jngleichem/ wann ein älterer Glaubiger/ welchem das Zinß- 130.
guet verpfändt ist/ nachmaln das jus dominij, oder die einschätzung erhaltet/ so wirdt vnzweifenlich der Schuldner von dem censu merè reali, so auff disem Guet bestanden/ entlediget/ vnerachtet/ daß er die hoffnung haben kan/ solches Guet widerumb an sich zubringen/ wann er inner zwey Jahren dem Glaubiger die Schuldt neben allem Interesse darbieten thuet. *L. f. §. & postquam. C. de jur. dom. impetr.* Wañ dann dises statt hat in der willkührlichen alienation vñ vereusserung/ wie auch in der Gerichtlichen einschätzung eines Guets/ warumb nit auch/ wann ein Guet vom Feindt apprehendiert vnnd eingenommen ist?

Anlangendt die jenige Doctores, so die widrige Mainung er- 131.
griffen/ reden sie nicht von dem fall/ wann der Erbrechtsgrundt: oder Gültbare Guet von dem Feindt eingenommen worden (dann diß Orths seynd sie der vnzweifenlichen Mainung/ man seye die Gült nit schuldig. Valasc. *dict. q. 27. n. 13. §. vsum.*) sonder sie seynd von dem jenigen casu allein zuuerstehen/ wann einer wegen deß Feindtlichen Gewalts zu seinem Guet nit kommen/ oder die Früchten Kriegsverhindernuß halber nit einhaimbsen kan. Dahero jhr eingewendte au-
thoritet mir nit zuwider ist. Es wäre dann sach/ daß jhr Argument 132.
à contrario sensu (so aber vngültig/ wann ein vnpassierlicher Verstandt darauß resultiert) schier auff folgende weiß geführt werden kundte: wann ein Erbrechter seines Erbrechtsguet beraubt/ vnd solches von den Feinden/ ohne alle hoffnung/ dasselbe widerumb zurecuperiern occupiert wirdt/ so wirdt der Erbrechter auß Mainung der Doctorum der Gült gantz frey vnd ledig. Ergò folgt à contrario, daß er nit Gültfrey seye/ wañ ein hoffnung vberig/ solches widerumb

an sich zubringen. Ob nun solches die vorangeregte Authores mit jhrem Argument intendiert vnnd gemaindt/ ist mir eigentlich nicht wissendt.

133. Wann du nun hierwider sagst/ es bleiben der Erbrechter vnnd Zinßschuldner in dem fall/ wann sie jhres Erbrecht: oder Zinßguets/ in hoffnung solches widerumb zubekommen/ entsetzt werden/ solcher Güeter noch selbst eigenthumbs Herrn/ ein jedes ding aber gehe seinem
134. eignen Herrn selbst/ vnd nit einem andern zu grundt. Antworte ich/ wie obuermeldt/ wann das Guet selbst zu grundt gehet/ so stehe der Verlurst in allweg dem Herrn zu. Dieweil aber auff solchem Guet/ als seinem subiecto ein lauterer real Zinß ligt/ vnd solches subiectum perimiert vnd vertilgt wirdt/ so müsse auch das darauff ligende accidens/ als nemblich der Zinß außgetilgt werden. Welches/ weiln es deß Glaubigers ist/ so hat er/ vnd nit der Schuldtner die Gefahr.

135. Ferrner mache ich disen vnderschaidt: Eintweder ist der Krieg gerecht/ oder vngerecht: ist er gerecht/ so ist richtig/ daß das dominium gleich nach beschehener einnemung deß Feindts verlohren wirdt. Ist er vnrecht/ so verlieret der Schuldtner abermaln das dominium, wo nit durch den würcklichen Einfall deß Feindts/ jedoch in dem/ daß er
136. ein ding für verlohren oder derelict halten thuet.

Dahero füegt es sich/ meinem gedunckẽ nach/ nit wol/ daß ein gerechter Krieg/ vnd die darinn von dem Feindt erfolgte einnemung der Zinßgüeter den Schuldner von erstattung der real Zinsen eximiere, vnnd solches nit auch der vngerechte Krieg würcke/ seytemaln in beeden fällen/ souil den Schuldtner berührt/ die sach eben bewandt ist/ als wären die Güeter nicht mehr verhanden. Besihe was ich oben bey der ersten erweiterung oder ampliation der ersten Schlußred *n.* 83. vermeldt. Damit ich mich dann auß disem Labyrinth herauß schwin-
137. ge/ so bin ich kürtzlich diser Mainung: daß wann ein hoffnung ist/ ein zinßbar Guet gewiß vnd bald widerumb an sich zubringen/ so seyen die Zinß dem Schuldtner keins wegs nachzulassen/ beuorab wann es kundtbar/ daß dem Feindt solches nit lang inhändig gewesen.

138. Dessen vrsach ist: dieweiln ein natürlicher Anlauff deß Wassers/ oder vberschwemmung die gerechtsambe deß Zinses nit hinweg neẽmen thete/ wann solch Gewässer von den Zinßgüetern gleich widerumb

ablauffen

ablauffen wurde. Ergò ſo kan auch ein ſolcher gählinger vnd kurtzer Vberfall deß Feindts/ die erledigung von den Zinſen nicht würcken/ weiln der jenige nit darfür gehalten wirdt/ ſamb hette er ſolches Zinßguet eingenommen oder beſeſſen/ welcher gleich widerumb daruon abweicht vnnd ablaſſet: wie man dann ebnermaſſen ſagt: Es werde einer nicht für abweſendt gehalten / wann er gleich widerumb kombt / abeſſe non videntur, qui ſtatim reuertuntur. Es wirdt auch der jenige/ ſo gleich widerumb geſtorben/ nit darfür geachtet / ſamb hette er gelebt. Mynſ. *cent.* 5. *obſ.* 74. *n.* 6.

Wann aber die hofnung der widereroberung gar zu weit vnd vngewiß/ als wañ man zweifelt/ ob auch der Feindt ſeinen Abzug widerumb von ſolchem Orth nemen/vnd der Krieg ein end gewiñen werde/ ſo ſeynd ja die Zinß nachzuſehen/ vermög deſſen was Valaſcus *loc. cit.* §. *procedat*, vermeldet/ allda er der Mainung iſt / daß in dem jenigen fall/ wann ein Erbrechtguet/ nit gar von dem Feindt eingenommen worden/ alſo daß er ſein Fueß darein ſetze/ ſonder wann es allein darumben/ weiln es von demſelben angefochten/ vnd hart zugeſetzt wirdt/ vngebawt mueß gelaſſen werden/ ſo ſeye man ſchuldig/ die Gült nachzulaſſen. 139.

Welches mich maiſtens geduncKt/ wahr zuſeyn/ wann es ex poſtfacto vor Augen/ daß diſe deß Feindts occupation etliche Jahr gewehret/ vnd daß der Feindt nit anderſt/ weder mit groſſer mühe vnd beſchwerligkeit habe können abgetriben werden. 140.

Concluſio quarta.

Wann nach Abzug deß Feindts der Zinßſchuldtner die Zinßgüeter widerumb bekommen / vnnd an ſich gebracht / ſo iſt er von newem zu der Zinßraichung verbunden. *per text. in L. 26. ff. quib. mod. uſufr. amitt.* allda geſagt wirdt: wann ein von dem Feindt eingenommener oder beſeſſener Acker oder Guet dem Feindtlichen Gewalt wider entkombt vnd erlediget wirdt / ſo ſolle die Nutznieſſung deſſelben dem vſufructuario jure poſtliminij widerumb reſtituiert werden. Darbey Gothofredus vermerckt/ daß das jus poſtliminij nit allein in freyen vnd der Leibeigenſchafft nit vnderworffenen Perſonen/ ſondern auch in den Leibeignen Knechten vnnd Güetern ſtieg vnd ſtatt habe. 141.

Vnd

142. Vnd was allhier von der nutznieſſung oder vſu fructu vermeldt worden/daſſelbig hat auch in andern ſeruitutibus oder dienſtbarkeiten ſtatt/daß wann nemblich dieſelbe durch gäntzliche vorkommung deß Orths erloſchen/widerumb reſtituiert werden/wann ſolches Orth in ſeinem alten Standt komme / *vide L. ſi locus. 14. in pr. ff. quemadm. ſeruit. amitt. L. ſi teſtamento. 30. ff. de ſeruit. verb. prad. L. vng. 34. §. f. cum L. ſeq. ff. de ſeruit. prad. ruſt. L. cum vſumfruct. 24. ff. quib. mod. vſusfr. amitt. L. ſi ager. 23. ff. eod. L. qui vſumfructum. 36. in pr. ff. de vſufr. L. ſi in area. 17. ff. eod. L. ſeruitutes. 19. §. ſi ſublatum. ff. de ſeruit. vrb. prad. VVeſ. in parat. n. 4. ff. quemadm. ſeru. amitt.*

143. Weilen derohalben in dem erſten Theil diſes Zinßtractats *q.* 11. & 12. gar offt von andern juribus realibus zu dem Zinß argumenciert worden/ alſo kan ebnermaſſen diß Orths / weil kein vngleichheit ſich erzaigt/argumentiert werden. Vnd wirdt ſolches dahero confirmiert vnd beſtettiget: wann ein Leibaigner Knecht / ſo einem andern verſprochen wirdt/ nachmalen in deß Feindts Händt gerahten / ſo kan man denſelben/als vil vnd lang er vnder deß Feinds Gewalt iſt/nit begeren/wann er aber auß deß Feindts Macht entlediget wirdt/ vnd alſo poſtliminiò ſich nacher Hauß begibt / ſo kan man in allweg deſſelben begeren. *text. in L. qui res ſuas. 98. §. aream. 8. verſ. diuerſum. ff. de ſolut. & liberat.* Allwo Gothofredus vermerckt / das die Gefangenſchafft das jus vnd gerechtſame deß Gefangnen nit auff ewig verändere/ vnd daß wegen der hoffnung der entledigung oder poſtliminij diſe obligation vil mehr pauſiere, als daß ſie gantz vnd gar erloſchen ſeye. Dann weil er gefangen / ſo pauſieret ſolche obligation ſelbige zeit/ vnd hat einen ſtillſtandt: In dem er aber widerumb loß wirdt/iſt ſie nit gantz erloſchen.

144.

145. An jetzo aber entſtehet die frag: ob die Zinß erſt von newem anfangen zulauffen / oder aber ob man dieſelbe auch für die verfloſſene Jahr/ zu welchen die Güeter in deß Feindts Gewalt geweſen/zuerſtatten ſchuldig?

146. Solches zubejahen/möchte einen erſtlich mouiern: daß in einem Cammerlehen/ wann ſolche etliche Jahr erſchöpfft / vnd aber folgende Jahr widerumb reichlich erſetzt wirdt/ dem Vaſallo aller Nutz vnd Nieſſung/ ſowol der verfloſſenen böſen/ als deß gegenwertigen guten

Jahrs

Jahrs erwarttet werden mueß/ Gothof. *ad tit.* 58. *de not. feud. in prin.* Wann dann solches in einem Lehemann/ welcher gleichsamb solchen Nutzen vmbsonst vnnd gratuitò bekombt / statt findt/ wieuil mehr wirdt solches in einem Zinßschuldner würcken.

So dienet auch zum andern hierzu: daß deß Feindts einnem- 147.
mung der zinßbarn Güeter/ in nachlassung der Zinsen eben souil gilt / als deß Feindts Ein- vnd Vberfall/ in nachsehung der Gülten (allermassen dann von einem zu dem andern schon offt argumentiert worden.) Nun aber wann der Krieg nur eine kleine zeit wehret/ so ist 148.
zweifelsfrey kein Nachlaß an der Gült zuhoffen oder zuthun. *arg. L.* 1. *ad f. C. de jur. emphyt. arg. L. habitatores. ibi, paulò minus commodè. ff. locati. L. ex conducto. §. si vis. v. idemq. ff. eod.* Aluar. Valasc. *dict. q.* 79. *n.* 19. Maul. *c.* 6. *n.* 69. allda sie lehren/ ein kurtze zeit seye es zuachten/ wann der Krieg nur zwey / ein lange Zeit aber/ wann er drey vnd mehr Jahr wäre.

Drittens ist auch hieher dienlich: daß ein ding ist / es seyen die 149.
Güeter vnfruchtbar worden / oder von den Feinden eingenommen: Wann nun aber ein Zinßguet in keinem theil auff ewig/ sonder allein auff ein Zeit lang vnfruchtbar worden (zum Exempel / wann ein Fluß das Gestatt durchtrungen/ vnd auff die Aecker oder Velder außgeloffen) so bleibt das Zinßguet gantz / vnd mit allen seinen partibus für den Zinß obligiert vnd verbunden/ Lefl. *l.* 2. *c.* 22. *dub.* 12. *n.* 88. Ergò so hat ein solches auch statt / wann solch Zinßguet von dem Feindt eingenommen wirdt.

Zu der widrigen Mainung aber/ vnd die obgesetzte Frag zuuer- 150.
nainen/ dient das jenige/ was Andreas Fachinæus *lib.* 1. *controuerf. c.* 90. *in f.* beybringt/ da er vermerckt: wann ein Erbzinßguet von den Feinden vberzogen seye/ so werde es darfür gehalten / samb were es zu grundt gangen/ so lang/ als mans nit besitzen kan / vnnd das Guet in deß Feindts Gewalt ist.

Mit disem stimbt vber ein/ was Aluarus Valascus *de jur. em-* 151.
phyt. q. 27. *n.* 20. *in f.* schreibt/ allda er der Mainung ist/ daß auch in dem jenigen fall/ wann die Erbzinßgüeter nicht gar von den Feinden einbekommen/ sonder auch wann dieselbe durch Feindtlichen Anlauff molestiert, oder andere Kriegsverhindernussen nur ödt vnnd vnge-

bawt verbleiben / so müesse nach allgemeiner Lehr die Gült nachgelaſſen werden / auß welcher Lehr vnd mainung er für gewiß deduciert, daß der Erbrechter nach vollendtem Krieg eben das jenige / was er vor demselben zuthun schuldig gewesen / zulaisten verbunden seye / vnnd erstrecke sich der nachlaß allein so weit vnd vil / als er sein Erbrechtguet nit
152. hat bawen mögen. *per. L. si fundus. C. locat.* Eben diſes schreibt zwar Harprecht. *in addit. ad Iul. Clar. §. Emphyteuſis q.* 8. *n.* 28. von dem Gewässer / oder natürlichen vberschwemmung der Güeter / allda er diſe conclusion vnd schluß machet / daß ein Erbrechter wegen deß Gewässers oder vberschwemmung / wardurch sein Erblehen gantz vberschwembt wirdt / der Gült halber / so lang die vberschwemmung gewehret / zu vberheben seye. Weilen ich dann deß Feindts occupation vnd einnemmung der Güeter / bißhero einem anlauff oder vberschwemmung deß Wassers / vnd sonsten einem natürlichen vndergang verglichen / so kombt dann von selbsten

Conclusio quinta.

153. Wann das Zinßguet poſtliminiò auß deß Feindts Handen widerumb erobert wirdt / so gewinnt der Zinß ins künfftig widerumb seinen fortgang / aber die zur zeit deß Feindts verfallene Zinß / ist man nit schuldig zubezahlen.

154. Auff das erste eingewendte widerwertige Argument antwort ich: Es werde ein erschöpffte oder außgemörgelte Cammer nit darfür gehalten / samb were solche außgetilgt / oder zu grundt gangen / sonder allein samb were dieſelbe vnfruchtbar worden.

155. Auff das ander Argument wirdt geantwortet / deß Feindts würckliche vberziehung einnemmung vnnd beſitzung der Güeter seye vil mehr / als der ein: vnnd vberfall oder die infeſtation deſſelben: Sintemahlen die von dem Feindt beſchehene einnemmung / für ein gäntzlichen vndergang / der ein: vnnd vberfall aber allein für ein groſſe vnfruchtbarkeit gehalten wirdt. Derohalben wann schon Valaſcus *n.* 19. §. *declara ſeptimo.* Zu dem / daß wegen deß Feindts einfall ein nachlaß zuthun seye / erforderet / daß der Krieg nit nur ein kleine / sonder ein lange zeit gewehrt habe / so macht er jedoch in dem jenigen fall /

wann

wann ein Erblehen von dem Feindt gantz eingenommen vnnd beſeſſen iſt/ *n.* 13. §. *verum omiſſa.* lediglich keine diſtinction vnnd vnderſchid. Von mir iſt einer zu end der dritten concluſion gegeben worden/ welcher alldorten zubeſehen iſt.

156. Auff das dritte beygebrachte Argument antworte ich / es werden die vom Feindt eingenommene Güeter nit allein für vnfruchtbar (allermaſſen Leſſius *loc. cit. n.* 88. meines erachtens darfür halten will) ſonder auch für außgetilgt vnd zergangen gehalten. Vber daß ſo verſiern wir nit in dem jenigen fall / wann das Zinßguet noch in dominio deß Schuldtners vnd ſein aigen verbleibt/ warvon Leſſ. *in f. n.* 88. redet/ſondern wann daſſelbe in die Händt vnd Gewalt deß Feindts gerahten / vnd würcklich vbergangen.

157. Vnd ſo vil von den Zinßgüeteren / ſo vom Feindt eingenommen vnd occupiert worden. Wie aber/ wann der Zinßſchuldner ſelbſt von den Feindten bekommen / vnd vnder jhr joch gebracht worden / wirdt er darumben von den Zinßbezahlungen vnnd anforderungen ſeiner Glaubiger ledig vnd loß ſein? Hierauff antwortet Herr Zorer *q.* 14. *n.* 1259.

158. Daß/ wann ein Krieg vnder Fürſten vnd Herren entſtehet / die jenige/ welche diſer Fürſten vnd Herren Vnderthanen ſeyndt/ von dem was einer dem anderen ſchuldig worden/ nicht loß oder deſſelben ledig ſeye: allegieret hierzu Bertachin. *in repert. lit. B. V. bellum.* §. *bellum donec.* vnd den Prageriſchen Fridenſchluß §. was dann bey diſer ab anno &c. vnd §. was in diſem Fridenſchluß.

159. In gleichem ſagt Herr Doctor Paſcha *theſi.* 43. daß die jenige/ ſo durch gerechten Krieg vberwunden worden / dem Sighafften zwar vnderworffen ſeyen / entzwiſchen aber werden ſie der Zinß / welche ſie den priuat Perſonen vor ſolcher ſubiection vnd vnterwerffung ſchuldig verbliben/nit enthebt / es ſeye gleich ſolcher ein perſonal oder real Zinß/ wann er nit durch ſonderbare weiß dem fiſco deß obſigenden theils zukommen. Kan demnach der Glaubiger oder Zinßkäuffer / von ſeinem Schuldtner oder Zinßverkäuffer / ob ſie gleich beede vnder deß Feindts Joch ſeyn/ den Zinß erfordern/ vnnd jhne darumb aukommen.

160. Wie aber/ wann der Glaubiger vnder dem Gewalt deß obſigenden Feindts iſt/ wirdt darumb der Schuldner deß Zinß befreyet ſeyn? Hierauff antwortet wolgemelter Herr Paſcha an erſtberührtem Orth/ der jenige/ ſo diſer mainung ſeye/ hindertreibe die Gewerbſchafften/ vnd verletze das Recht aller Völcker. Dann obwoln kein zweifel/ daß durch den Obſiger bißweiln Arreſt auff: vnnd angelegt werden/ ſo müeſſe doch die Gerechtigkeit derſelben in andern fundamenten beſtehn/ alsdaß ſolche auß dem Zinßcontract deduciert werden kõnen. Beſihe dauon Herrn Zorer q. 14. n. 1257. vnnd was ich ſchreiben werde in conflictu creditorum & debitorum ſuper ſolutionibus hoſti factis.

Die zehendte Frag.

Ob den jetzigen betrüebten Schuldtnern auffs wenigſt Borg oder Friſt zuuerſtatten / wann ſie von Zinſen nicht gar ledig / vnd entbunden ſeyndt?

1. BIßhero hab ich mit mehrerem außgeführt/ daß die Kriegstrangſaalen/ auch verherg: vnnd verderbungen der Güeter/ wann wir dem ſtrengen Rechten nachgehen wollen/ die Zinßobligation nit auffhebe/ oder hinweg nemme: Nun iſt es andeme/ daß ich examiniere, ob dergleichen Trüebſeligkeiten wenigſt
2. die bezahlung nit auffhalten/ vnnd Friſt verſtatten? Dann vil der Schuldtner alſo beſchaffen ſeynd/ daß ſie jhren Glaubigern die bezalung nit gar zuuerwaigern/ ſonder dieſelbig einig vnd allein biß da-
3. hin/ daß die Zinßgüeter wider zu etwas auffnemmen gelangen möchten/ abzuweiſen gemaint ſeyn. Entſpringt demnach die Frag/ ob die
4. Glaubiger eben müeſſen beſſerer Zeiten erwarten. Allhie geduncket mich/ daß diſer Vnderſchaidt vnd diſtinction einzuführen ſeye: ob ein Zinß auß einem gewiſen Guet præciſè verſprochen/ ſolch Guet auch einig vnd allein darfür verpfändet worden/ oder aber ob der Zinß ſimpliciter vnd vnuerſchaidenlich auff den Güetern haffte/ wie man die obligationes der zeit ins gemain pflegt zuſtyliſiern.

Zum

Zum andern: ob der Schuldtner die erſtattung von anderem vermögen laiſten könne / oder ob er von dem Krieg alſo erarmet ſeye/ daß wann er die Zinß ablegen wolte / er mit den ſeinigen noth leyden/ vnd deß gebührenden vnderhalts entpören müeſte. 5.

Drittens: ob man rede von gemainen beſchribenen/vnd hiebevor ſchon außgetruckten Rechten/oder von einem ſonderbaren priuilegio, ſo von dem Kayſer oder einem Fürſten deß Reichs außgewürekt werden möchte. Nach vnderſchid diſer vmbſtänden / wil ich auch vnderſchidliche Concluſiones formieren. 6.

Concluſio prima.

Wann ein jährlicher Zinß præcisè auff etliche gewiſe Güetter gelegt/ vnd auß den Früchten eines gewiſen Grundtguets ſuper fructibus alicuius fundi limitationis ſeu taxationis causâ appoſiti, einig vnd allein verſprochen worden / ſolches Guet aber gantz nichts an Früchten ertrage/ ſo muß dem Schuldner ſo vil vnd lang Friſt erſtattet werden / biß beſagtes Zinßguet widerumb ſeine Früchten ertragen möchte. Alſo verſtehe ich Cenei. *tract. de cenſib. p. 1. c. 3. q. 2. art. 3. n. 11.* da er ſagt: Man müeſſe dem Schuldner zuſehen/ biß er auß denen zu folgenden Jahren erwachſenden Früchten/ die ſchuldige Zinß ablegen könne. Wie jhne allegiert Renat. *n. 55. litt. dd.* Eben auff diſe weiß verſtehe ich/was Herr Zorer lehret. *q. 1. n. 109.* allda er hierzu allegiert *text. in L. nihil pett. 186. ff. de R. I. L. ſi ex legati. 23. ff. de V O. L. nec emptio. 8. L. fiſtulas. 78. §. vlt. ff. de contr. empt. L. verborum. 107. ff. de ſolut. L. quod te mihi. 5. ff. de reb. cred.* & ibi Gothofr. Ratio: quia is, qui obligatus eſt ad fructus præcisè in fundo natos, ille eſt obligatus ad certam ſpeciem fructuum; ſi ergo illa ſpecies aufertur per vim, & ſic per caſum fortuitum, vtique obligatio diſſoluetur, Sichardus *ad L. 10. n. 8. C. de jur. delib.* vbi vide plura ad hoc propoſitum. 7.

Neben diſen dienet auch erſtlich hierzu *text. in L. Firmio. 26. in pr. ff. quan. di. legat. ced.* Allda wann ein Teſtator 50. fl. ſolche von den Früchten ſeiner Güeter zuerſtatten legiert, vnnd verſchafft hette/ nachmahlen aber die Güeter nit ſo vil Früchten/ warauß 50. fl. hetten 8.

erlößt werden mögen / ertragen/ sagt I. Ctus. Papinianus, es seye hierzu die fruchtbar: vnd ergetzligkeit deß folgenden Jahrs vonnöthen. *gl. ibid. in u. fructibus.* welches Gothofred. dahin bedeutet/ vt anni sequentis vbertas expectanda sit. Auß welchem Text Schraderus *in tract. suo de contract. rub. de V O. n.* 85. *& seqq.* schliesset: daß wann einer auß den Früchten eines determinierten Guets etwas Jährliches zugeben versprochen hat/ so könne man jhne ehender vnnd zuuor/ als die Früchten erwachsen vnd eingehaimbset worden/ zur bezahlung desselben nit anhalten.

9. Zum andern dienet hierzu *text. in L. inter stipulantem.* 83. §. *Sacram. v. si stipulatus. ff. de V O.* allda vermeldt wirdt: wann mir auß einem Grund oder Weinberg 100. Emer Wein versprochen werden/ so müesse ich warten/ biß der Wein erwachsen / vnnd wann solcher vnd souil Wein erwachsen/ nachmaln aber ohne Schuldt deß jenigen / welcher mir die 100. Emer versprochen / außgetruncken worden / so müesse ich widerumb solang zuwarten/ biß wider ander Wein erwachsen/ vnd mir gelifert werden kan.

10. So dienet drittens auch *textus. in L. interdum.* 73. *ff. eod.* Allda Paulus I. C. die vrsach gibt: dieweilen nemblich stipulationi puræ oder einer vnconditionierten versprechung bißweiln von sich selbst ein dilation vnd Auffzug gebührt vnd zustehet/ als wann einem diejenige Früchten/ welche ins künfftig erwachsen werden / versprochen worden/ dann auff disen fall hat wider den promissorem kein action ehender statt/ biß daß natürlicher weiß die Früchten können gelifert werden.

11. So ist hierzu auch dienlich/ was Gothofred. *ad L.* 1. §. *f. ff. de condit. & demonstr.* notiert: da er sagt: daß wann einem Früchten legiert vnd verschaffen worden/ der legatarius solang warten vnnd verzug haben müsse/ biß die Früchten herfür kommen/ vnnd also per rerum naturam jhme gegeben werden können. Auß welchen texten folgt: daß ein Glaubiger eines Jährlichen einkommens (vnnd consequenter auch eines Jährlichen Zinses) auß einem gewisen vnd determinierten Guet/ vnd dessen Früchten/ auffs wenigst solang vnd vil zusehen vnnd warten müesse / biß nachmaln souil versprochene Früchten / oder souil / als jhme Gelt zugesagt / vnnd darauß erlößt worden/

worden / erwachsen. *d. L. 26. in pr. & ib.* Gothofr. *v. videri. lit. d. v. expectabitur.*

12. Schließlich so dienet hierzu der textus in den Lehenrechten *rub. de not. feud. tit. 58. lib. 2. feud.* da vermeldt wirdt / wann einem ein Cammerlehen / welches sonsten feudum de Cauena vel Camera genendt wirdt / verlihen / vnd ein Jährliche liferung versprochen worden / seye man nit schuldig / solches zupræstiern, es seye dann in Camera vel Cauena souil / daß mans gleichwol præstiern könne / vnnd wann eines Fürsten Camera vel Cauena ohne Schuldt deß promissoris also erschöpfft / daß mans zu selbiger Zeit nit præstiern kundte / müesse man solang erwarten / biß die Camera oder Cauena zu solchem auffnemmen gelangen möchte / daß man jhme solches kundte widerfahren lassen.

13. Hierbey aber dise limitation zumercken / wann ohne Schuldt deß promissoris, oder deß jenigen / so jhme dasselbige versprochen / nicht kundte præstiert werden. Auß vrsachen: dann wann ein Cammer eines Fürsten oder Herrns auß eigner Schuldt desselben hette Schaden gelitten / oder wäre außgemörglet worden / so ist derselbig Fürst / oder Herr auß solcher seiner Cammer / wie arm vnd erfogen sie immer seye / den Lehenraich zupræstiern schuldig vnd verbunden. Gothofr. *ibid.* Welches allem ansehen nach / eben sowol statt hat / wann die Veldter / warauß die Zinß zuerstatten / auß eigner Schuldt deß debitoris keine Früchten ertragen.

14. Wie aber / wann auß vilen Güeter: oder Aeckern deß Zinßschuldners einer gar keine / ein anderer aber seine gewohnliche Früchten ertruege: Oder wann auß vilen Cämmern oder Cammergöllen nur eine außgemörgelt vnd erschöpfft / die ander aber nit / wie mueß man sich dißfals verhalten? Antwortt. Wann eben die jenige Cammer eines Herrn erschöpfft / warauff der Zinßcontract laxatiuè & cum restrictione lauttet / vnnd von welcher der Zinß solle abgericht werden / so solle dem Glaubiger dauon nichts verwilliget oder gegeben werden. Vrsach: Dann eben dises lehren die Doctores von dem Cammerlehen / de feudo Cameræ & Cauenæ. Besihe Gothofr. *ad dict. text. jur. feud.* Ergò kan solches auch propter paritatem rationis auff die Zinßzahlungen extendiert werden.

Conclusio

Conclusio secunda.

Wann ein Guet/ Zohlstatt/ Rendtambt / oder Cammer eines
15. Schuldtners dem Zinßkauff nit limitationis vel taxationis sed demonstrationis tantum causâ einuerleibt worden/ das ist nit præcisè auff diſe weiß/ daß jhme ein solches einig vnnd allein darumben verschriben/ vnd derowegen bey einem andern kein Zugang dem Creditori gebühren solle/ sonder nur einig vnd allein darumben/ damit der Creditor wissen möge/ welcher Orthen er sein Zinß begehren vnd erheben solle/ so mueß dißfals / vnangesehen ein Orth gantz verderbt / erschöpfft / vnd außgemörgelt / wann nun ein ander Orth noch in
16. seinem esse, der Zinß nichts desto weniger bezahlt vnd abgelegt werden. *arg. L. vlt. ff. de contr. empt. & quæ notant ibi Dd. L. quod à testamento. ff. de leg.* 1. Auß vrsachen/ weiln eben das in feudo de Camera & Cauena gehalten wirdt Gothof. *l. cit.* Ergò so hat es vilmehr statt in dem Zinßcontract, welcher nit gratuitus, sonder contractus oneroſus, ist.

Conclusio tertia.

17. Wann der Zinß auff die sonsten gewohnliche vnd gemaine weiß in/ auß/ oder auff diſem/ oder andern benandten Guet verkaufft worden/ vnd solch Guet ein oder das ander Jahr keine Früchten ertragt/ der Schuldtner aber den Zinß auß seinem andern vermögen abzuledigen hat/ so kan er die bezahlung im geringsten nit auffschieben oder
18. verlängern. Die vrsach ist: weiln der Zinßschuldtner sich nicht verbindt den Zinß præcisè auß den Früchten diſes Guets allein/ sondern Jährlich den Zinß/ woher er auch solchen nemme/ zuerstatten. Felician. de solis. *L. 1. c. 4. n. 5. §. ex quo. v. non obstat.* Beſihe was ich geschriben. *p. 1. q. 4. n. 103. q. 2. n. 106. & q. 12. n. 119.* wie auch Renatum *n. 68. fol. 38. in f. ibi*, darumb was er. Doct. Pascha. *thes. 35.* Dn. Zorer. *q. 1. n. 110. ibi*: Allein wirdt diſer Einwurff nicht platz finden / wann die erstattung von anderem vermögen deß debitoris geschehen kan. *argt. L. non dubium. 14. §. vlt. & L. qui quatuor §. vlt. de leg.* 3. Gail. 2. *obs. 73. n. 8.*

Was

Was aber diſe aſſignation vnd determination dergleichen Guets für würckung habe/ habe ich weitläuffig dargethan. *p.* 1. *q.* 4. 5. 6. 7. & 8. vnd kürtzlich vermeldt oben *p.* 2. *q.* 2. Beſihe auch Herrn D. Paſcha. *theſ.* 32. Allda er ſagt/ daß diſes fürnemblich ſtatt finde / wann in dem Schuldt oder Zinßbrieff dergleichen clauſulæ begriffen/ daß wann diſes oder jenes Stuck allein vnd in indiuiduo zu abzahlung der Schuldt nit erklecklich/ andere deß Zinßſchuldtners Güeter darfür hafft vnd verbunden ſeyn ſollen / dann in diſem fall erſtgeſetzte concluſion vil weniger zweifel hat. 19.

Demnach aber hieruon vor wenig Monaten jhre zween in ein Recht ſich eingelaſſen/ ſo will ich die jenige argumenta vnnd behelff/ dern beede theil ſich gebrauchten/ hieher inſeriern. Der Schuldtner / vnangeſehen er auß dem Zinßguet etliche Jahrsfrüchten empfienge/ verwaigerte doch (ob er gleichwol anderwerts die Mittel hette) die Zinß zuerſtatten/ ſondern vermaindte die bezahlung biß auff beſſere Zeiten zuuerſchieben / vnnd gebrauchte ſich diſes behelffs: daß ob er gleichwol auß den Zinßgüetern bißweiln etwas wenigs Nutzen erhebte/ oder die Velder etwas Früchten ertruegen/ ſo ſeye doch aller diſer Nutz nur zu vnderhaltung der Ehehalten auff ſelbigem Guet nicht erklecklich/ vnd es erfordere die hohe Notturfft / alles/ was man auß ſolchem Guet erheben thete/ widerumb zu erbawung deſſelben zuuerwenden/ wann er nit wolle alles zu grundt gehen laſſen. Wann aber diſe reparation vnd anbawung der Veldter jhme Schuldtner werde alſo zucontinuieren zugelaſſen/ ſo werde es nit allein jhme vnd dem Zinßguet zu gutem kommen/ ſonder es haben ſich die Glaubiger mit der Zeit einer vnfehlbaren bezahlung zugetröſten. 20. 21.

Hierauff antworttete der Glaubiger / es thüe der Schuldtner gar recht vnd wol/ daß er ſich vmb auffhelffung vnnd beſſerung der Güeter annemme / es ſeye aber diſes werck alſo anzuſtellen / daß die Glaubiger hierdurch nit vernachtheilt werden / oder ſchaden leiden. Es könne zwar einer ſeinen Nutzen ſchaffen/ ſo guet er könne vnd möge/ jedoch alſo vnnd der geſtalt/ daß er andern kein ſchaden zufüege. *arg. L. vn. §. 7. ne quid in flum. publ. & L. domum.* 61. *ff. de* R. *l.* Vnd was der Schuldtner begehr zu ſeinem Nutzen / jhme zugelaſſen zwerden/ das ſolle jhme ſoweit vergunt vnd zugelaſſen ſeyn/ ſoweit der 22.

Glaubiger darab nit vernachtheilt wirdt. *arg. L. reſcripta. C. de prec. Imp. offer.* Matth. Coler. *de proceſſ. execut. p. 3. c. 9. n. 19.* Dann ob gleichwol ſonſt einer ſein ſach auch mit nachtheil eines andern verbeſſeren kan/ jedoch wann derſelbige in diſer ſach einen zu: oder anſpruch hat/ ſo ſoll er an ſeinem jure nit verletzt werden / ſonſten wurde ſolches ein injuri nach ſich ziehen. Derowegen ſolche beſſerung ohne nachtheil anderer Perſonen vnd Güeter beſchehen müeſſe. Fern. Vaſq. 1. *controu. c. 4. n. 3. in pr. & verſ. paſſim intactis.* Ioan. Gœdd. *vol. 4. conſ. Marpurg. 51. n. 76.*

23. Dahero der Glaubiger wider den Schuldner auff ſolche weiß argumentiern thete: Der jenige iſt nit zuhören/welcher mit ſchaden deß Glaubigers hilff begehrt. Theophil. Gleichrecht. *in conſult. jurid. de cent. ex monet. adult. nouiter exortis decid. fol. 14. rat. 3. inf.* Ioan. Wolffgang. Hiller. *in informat. jur. & equi in re monet. n. 128.* Nun wurde aber durch diſen gefährlichen auffzug der Schuldner allein ſeinen/ vnd ſeiner Güeter nutzen/ hergegen aber ſeines Glaubigers ſchaden vnd nachtheil ſuchen/welches wider die Chriſtliche regul vnd Geſatz/wider die Vernunfft/vnd wider die gemaine beſchribene Recht. Indeme ſo wol das natürliche/ als gemaine beſchribene burgerliche Recht ſetzen/ordnen vnd wollen/daß ſich keiner mit eines andern ſchaden bereichen ſolle. *L. nam hoc natura. ff. de condict. indeb.* vnnd können wir zwar vnſer ſach verbeſſern / vnnd deroſelben vnſers gefallens vns gebrauchen. *L. in re mandata. C. mand.* wann nun daſſelbige vnverletzt deß andern Recht geſchicht. *arg. L. domum. 61. ff. de R. I. L. vn. §. ſed ſi ibi, dum prædijs ſuis conſulunt ſine injuria accolarum. ff. ne quid in ſlum. publ.*

24. Wider diſes Argument aber ſetzte ſich der Schuldner auff diſe weiß zur Gegenwöhr: wann man jhne zur bezahlung bey diſer zeit anhalten ſolte/ ſo kundte er den Vnderthanen nicht auffhelffen/noch ſeine Ehehalten vnd Geſindt erhalten/ noch auch die Gebäw von dem betrohenden gäntzlichen ein: vnnd niderfall conſeruiern. Wann dann jhme alſo/vnd auff ſolche weiß ein vnwiderbringlicher Schad zuwachſen wurde/vnd ohne mercklichen vnkoſten nit zu remedieren were/der Glaubiger auch jhne darvor nit verſichern wolle/ſo ſolle er ja billich ab: vnd biß auff beſſere Zeiten zur ruhe gewiſen werden.

Hierauff

Hierauff aber antwortete der Glaubiger/daß diſes deß Schuld- 25.
ners Beſchwerd jhme gantz nichts vortruge/möge auch ſich damit der bezahlung nit entſchütten/in bedencken er jhme diſe difficultet vnd allegierte beſchwerung ſelbſt verurſachet. *per L. 2. §. ſi quis tamen. ff. ſi quis caution. Crauett. p. 4. conſil. 717. n. 17.* in deme er die Zinßzahlung ſo vil Jahr anſtehn laſſen: Es were jhne leichter ankommen / einen oder andern Jahrzinß zuerſtatten / als ſo vil auffgeſchwolne miteinander abzulegen. Dahero vergebenlich der beſorgende Schadē vorgeworffen werde/warzu er ſelbſt anlaß gegeben habe. *per L. exceptione. 67. ff. de fideiuſſ.* Seytemalen der jenige nicht darfür gehalten werde/ daß er einen ſchaden leyde/ wann er ſolchen ſelbſt verurſacht. Ille non exiſtimatur damnum ſentire, qui ſua culpa in id incidit.

Vnd weilen der Glaubiger auch eingewendt/er leide noth / vnd 26.
ſeye mit dem nothwendigen vnderhalt nit verſehen / ſo hat er ferrner argumentiert: Es ſeye ja ein vnbillich ding/wañ der Schuldner ſeinen nutzen ſchaffen/ hergegen den Glaubiger ſitzen laſſen/ vnd nit beobachten wolle/ ob derſelbe mit nothwendigem Leib vnnd Lebens vnderhalt verſehen ſeye/ oder nit. Wann ein Glaubiger ſo vermüglich / daß er 27.
die ſuſtentationsmittel gehaben mag / vnd die verbeſſerung deß Zinßguets erwarten kan / ſo möge vnnd könne er auß Chriſtlicher Lieb mit ſeiner prætenſion nachſehen/ob er gleichwol ſolches zuthun von rechts wegen nit ſchuldig ſeye. Wann aber ein Glaubiger den nothwendigen vnderhalt nit habe / ſo erfordere weder die Chriſtliche Lieb / noch die Vernunfft/ daß derſelbe das ſeinige dem Schuldner zu ſeinem nutzen vberlaſſe/er aber mit den ſeinigen hunger vnd kummer leyde. Dann die ordenliche Lieb nemme von jhme ſelbſten den anfang. *L. præſes prouinciæ. C. De ſeruit. & aq.* da vermeldt wirdt / es ſeye ein ſcharpffes vnnd hartes ding/ ſich ſelbſt hindan ſetzen / vnd anderer nutzen zubefürderen. *gl. ad d. L. & Gothofred. lit. n.*

Diſes ſeynd die argumenta, deren der Glaubiger vnd Schuldner/ wegen erwarttung beſſerer Zeiten ſich gegen einander gebrauchten. In welcher ſtrittigkeit da ich von dem Richter zu Rath gezogen worden/habe ich diſe gegen einander gebrauchte argumenta wol erwogen/ vnd nachmalen dahin geſchloſſen/man ſolle dem Schuldner 28.

ein gewisen termin vnnd Zeit / inner welcher er dem Glaubiger die vertagte Zinß erstatte / mit diser betrohung aufferlegen / daß wofern er solchem nicht nachkommen / sonder den Glaubiger länger lauffen lassen wurde / so solle die gebettene execution vnd immission, in das Zinßguet decerniert werden. *per ea quæ tradidi. p. 1. q. 10. concl. 4. n. 57. & seqq.*

29. Welchen Schluß zubegreiffen vnd zuamplectiern hat mich nit diß bewegt / daß durch den Auffzug oder Nachwart dem Creditori möchte ein nachtheil oder schaden zuwachsen / dann wann man dasselbe bedencken wolte / so kundte der Kayser oder andere Fürsten niemalen einige quinqueñell oder Anstandtsbrieff nit ertheilen / seytemaln dises ins gemain mit Nachtheil der Glaubiger zugeschehen pflegt:

30. welche wann sie keinen andern schaden hierdurch nit leiden / so müssen sie doch deß Gelts vnd desselben Nutzbarkeit entrahten. Ich hette zwar leichtlich ein dilation oder die Nachwart zugelassen / wann ich gewußt hette / daß der Glaubiger nit Noth litte / der Schuldner aber so arm were / daß wann er die Zinß bezahlen müßte / er seinen gebührenden Vnderhalt nit haben / noch die Velder bawen / noch die recuperation deß Gebäws vornemmen / noch auch seinen in euſſerſter Armuet sich befindenden Vnderthanen helffen kundte.

31. Dann es ist mir noch vnentfallen / was ich geschriben *in patroc. debit.* in der andern Frag deß vierdten theils: daß nach mainung der Theologen der Schuldtner auch in seinem Gewissen zubezahlen nicht schuldig seye / wann jhme ein grössere Noth auff dem Hals lige / oder sonsten ein grösserer Schaden / als deß Glaubigers Schaden ist /

32. darauß entstehe / Laym. *tr. 2. de restitut. c. 11. n. 1.* Allda er sein Lehr noch weiter außbraittet / mit vermelden: daß nicht allein die euſſerſte Noth / als wann der Schuldtner nit bezahlte / er zum Exempel Hunger sterben wurde / sonder auch sonst ein grosse / als wann er bezahlen solte / er sein Leben schwärlich hinbringen / oder von seinem mit billigkeit erhaltenen Standt fallen möchte / jhme Gewalt gebe / auffs wenigst die bezahlung auffzuschieben / oder aber nach vnd nach Fristenweiß zubezahlen. Vnd diſes / sagt er noch weiter / solle auch in foro externo in Herrnstandts Personen statt finden / dergleichen in vorgesetztem fall der Schuldtner ware.

Sonsten wußte ich wol/ daß von dem Ackerbaw das gantze ge- 33.
maine wesen hangen thete. vide Cardinal. Tusch. *pract. concl. lit. A.*
conclus. 247. & Mantuan. *sing.* 497. Daß auch die wider erbawung 34.
deß Gebäws gar hoch priuilegiert wäre. *L. ede. 3. C. de locato. L. 2.*
4. & 6. C. de edif. priuat. §. cum in suo. 29. Inst. de rer. diuis. L. 52.
§. idem respondit. ff. pro socio. L. 52. ff. de contr. empt. L. 41. §. 1. cum
seqq. ff. de legat. 1. L. 36. §. eandem. C. de donat. Wesenb. *in parat.*
n. 3. ff. de tign. iun. Id. *n.* 1. *ff. in quib. caus. pig. vel hypoth.* Schneid. 35.
§. creditor quoq; n. 13. *Inst. de oblig. quæ re contr.* Daß man auch
den höchst nothleidenden / vnd in Lebensgefahr gestellten Vnderthanen die hilffliche Handt raichen/ vnd den jenigen/ welche in vnwiderbringlichem Schaden periclitiern, vilmehr zuhilff kommen/ als den Glaubigern jhre Schulden / deren sie doch so hoch nicht/ sonder villeicht allein (wie die Philosophi dauon reden) ad melius esse bedörffen/ bezahlen müesse. Besihe was ich geschriben *in patroc. debit.* 36.
n. 10. *& seqq.* Jedoch dessen vnangesehen/ weiln alsdann / wann der Glaubiger in grosser Noth begriffen ist/ sowol das Gesatz der Lieb / als der Gerechtigkeit zusamen kom̃en/ So gebietten sie jhme vor den Vnderthanen beyzuspringen. *Ibid. n.* 30. *& seqq.* Vnd weiln in vorgesetztem fall der Glaubiger mit seinem gantzen Hauβgesind noth litte/ der Schuldtner aber auß andern seinen Gefällen vnd Einkommen sich ehrlich auffhalten/ die Veldgüeter bawen/ vnd das Gebäw vor dem Einfall erhalten kundte/ vnd da er gewolt/ villeicht auch den Vnderthanen hette auffhelffen können/ benebenst auch etliche Capitalia (vmb ein geringes) mit paarem Gelt an sich lösen thete/ so sahe mich für vnbillich an/ jhme längere borg zuuerstatten.

Conclusio quarta.

Wann der Schuldtner durch den Kriegslast also erarmet / daß 37.
wann er die Zinß bezahlen müeßte/ sein gebührenden Auff: vnd Vnderhalt nimmermehr gehaben kundte/ der Glaubiger aber nit fast arm befunden wurde/ so müeßte man jhme verzug vnd anstandt zulassen/ vnd die bezahlung auff verbesserte Zeiten auffs wenigst verschieben.

ein gewisen termin vnd Zeit / inner welcher er dem Glaubiger die vertagte Zinß erstatte / mit diser betrohung aufferlegen / daß wofern er solchem nicht nachkommen / sonder den Glaubiger länger lauffen lassen wurde / so solle die gebettene execution vnd immission, in das Zinßguet decerniert werden. *per ea quæ tradidi. p.* 1. *q.* 10. *concl.* 4. *n.* 57. *& seqq.*

29. Welchen Schluß zubegreiffen vnd zuamplectiern hat mich nit diß bewegt / daß durch den Auffzug oder Nachwart dem Creditori möchte ein nachtheil oder schaden zuwachsen / dann wann man dasselbe bedencken wolte / so kundte der Kayser oder andere Fürsten niemalen einige quinqueñell oder Anstandtsbrieff nit ertheilen / seytemaln dises ins gemain mit Nachtheil der Glaubiger zugeschehen pflegt: 30. welche wann sie keinen andern schaden hierdurch nit leiden / so müssen sie doch deß Gelts vnd desselben Nutzbarkeit entrahten. Ich hette zwar leichtlich ein dilation oder die Nachwart zugelassen / wann ich gewußt hette / daß der Glaubiger nit Noth litte / der Schuldner aber so arm were / daß wann er die Zinß bezahlen müßte / er seinen gebührenden Vnderhalt nit haben / noch die Velder bawen / noch die recuperation deß Gebäws vornemmen / noch auch seinen in eusserster Armuet sich befindenden Vnderthanen helffen kundte.

31. Dann es ist mir noch vnentfallen / was ich geschriben *in patroc. debit.* in der andern Frag deß vierdten theils: daß nach mainung der Theologen der Schuldtner auch in seinem Gewissen zubezahlen nicht schuldig seye / wann jhme ein grössere Noth auff dem Hals lige / oder sonsten ein grösserer Schaden / als deß Glaubigers Schaden ist / 32. darauß entstehe / Laym. *tr.* 2. *de restitut. c.* 11. *n.* 1. Allda er sein Lehr noch weiter außbraittet / mit vermelden: daß nicht allein die eusserste Noth / als wann der Schuldtner nit bezahlte / er zum Exempel Hunger sterben wurde / sonder auch sonst ein grosse / als wann er bezahlen solte / er sein Leben schwärlich hinbringen / oder von seinem mit billigkeit erhaltenen Standt fallen möchte / jhme Gewalt gebe / auffs wenigst die bezahlung auffzuschieben / oder aber nach vnd nach Fristenweiß zubezahlen. Vnd dises / sagt er noch weiter / solle auch in foro externo in Herrnstandts-Personen statt finden / dergleichen in vorgesetztem fall der Schuldtner ware.

Sonsten

Sonsten wußte ich wol/ daß von dem Ackerbaw das gantze ge- 33.
maine wesen hangen thete. vide Cardinal. Tusch. *pract. concl. lit. A.* *concluſ.* 247. & Mantuan. *ſing.* 497. Daß auch die wider erbawung 34.
deß Gebäws gar hoch priuilegiert wäre. *L. ede.* 3. *C. de locato. L.* 2. 4. *&* 6. *C. de edif. priuat. §. cum in ſuo.* 29. *Inſt. de rer. diuiſ. L.* 52. *§. idem reſpondit. ff. pro ſocio. L.* 52. *ff. de contr. empt. L.* 41. *§.* 1. *cum ſeqq. ff. de legat.* 1. *L.* 36. *§. eandem. C. de donat.* Wesenb. *in parat. n.* 3. *ff. de tign. iun.* Id. *n.* 1. *ff. in quib. cauſ. pig. vel hypoth.* Schneid. 35.
§. creditor quoq; n. 13. *Inſt. de oblig. quæ re contr.* Daß man auch den höchst nothleidenden / vnd in Lebensgefahr gestellten Vnderthanen die hilffliche Handt raichen/ vnd den jenigen/ welche in vnwiderbringlichem Schaden periclitiern, vilmehr zuhilff kommen/ als den Glaubigern jhre Schulden / deren sie doch so hoch nicht/ sonder villeicht allein (wie die Philosophi dauon reden) ad melius esse bedörffen/ bezahlen müesse. Besihe was ich geschriben *in patroc. debit.* 36.
n. 10. *& ſeqq.* Jedoch dessen vnangesehen/ weiln alsdann / wann der Glaubiger in grosser Noth begriffen ist/ sowol das Gesatz der Lieb / als der Gerechtigkeit zusamen komen/ So gebietten sie jhme vor den Vnderthanen beyzuspringen. *Ibid. n.* 30. *& ſeqq.* Vnd weiln in vorgesetztem fall der Glaubiger mit seinem gantzen Haußgesind noth litte/ der Schuldtner aber auß andern seinen Gefällen vnd Einkommen sich ehrlich auffhalten/ die Veldtgüeter bawen/ vnd das Gebäw vor dem Einfall erhalten kundte/ vnd da er gewolt/ villeicht auch den Vnderthanen hette auffhelffen können/ benebenst auch etliche Capitalia (vmb ein geringes) mit paarem Gelt an sich lösen thete/ so sahe mich für vnbillich an/ jhme längere borg zuuerstatten.

Concluſio quarta.

Wann der Schuldtner durch den Kriegslast also erarmet / daß 37.
wann er die Zinß bezahlen müeßte/ sein gebührenden Auff: vnd Vnderhalt nimmermehr gehaben kundte/ der Glaubiger aber nit fast arm befunden wurde/ so müeßte man jhme verzug vnd anstandt zulassen/ vnd die bezahlung auff verbesserte Zeiten auffs wenigst verschieben.

38. Diſer Mainung iſt erſtlich Herr Aſſum der betrüebten Schuldtnern groſſer Patron vnd Gönner *in tel o neceſſitatis argt. 22. fol. 48. §. imò.* da er vermeldt/ daß wegen deß Schuldtners Armuet die bezahlung biß zu ſeinem beſſeren auffnemmen verſchoben werden müſſe. *argt. c. olim vobis. 16. ext. de reſtitut. ſpol. c. Odoardus. 3. & ibi gl. v. non valentem ext. de ſolut.*

39. Deſſen Vrſach gibt er diſe: dieweiln der jenige / welcher wegen deß Kriegs ſeiner Güeter beraubt/ vnd der bezahlungsmitlen entſetzt worden/ von ſeinen Creditoribus vmb die völlige Schuldt/ oder in ſolidum gerichtlich nicht kan beſprochen werden/ ſonder er hat die Wolthat der rechtlichen gebührnuß/ oder beneficium competentiæ. Hering. *de fideiuſſor. c. 20. §. 34. n. 7.* vnnd zehen andere authores, welche ich allegiert in patr. debit. *decad. 3. quæſt. 2. per tot.* Allda ich etliche Text vnd Vrſachen angezogen.

40. Eben diſer mainung iſt meines erachtens Herr Doctor Paſcha, welcher in offt allegierter diſputation *theſ. 34.* ſchreibt / daß ob gleichwoln durch die Armuet die obligation nicht auffgehebt werde / nichts deſto minder der Schuldtner / da er zu beſſerem vermögen geraicht/ möge beſprochen/ vnd das Vrthel exequiert vnnd vollzogen werden/ auch in dem jenigen fall/ da die Freyheit der rechtlichen gebührnuß ſtatt habe/ jedoch darbey zubeobachten/ daß der jenige/ welcher mit diſer Wolthat befreyet/ nit Noth leide. Ingleichem Rena-

41. tus *in fero ſuo patrocinio pauperum.* Allda er ex profeſſo ſich den Schuldtnern widerſetzt/ jedoch ſagt er *n. 159.* Es ſeye der natürlichen billigkeit vnd Chriſtlichen Lieb ähnlich vnd gemäß/ daß ein Glaubiger ſeinen nothleydenden Schuldtner bey jetzigen/ oder weiter fortlauffenden harten Kriegs vnd Vnglückszeiten/ vmb abrichtung der Schuldt nit tringen ſolle/ wann gleich dem Glaubiger an ſeinem Gewin hierdurch etwas entzogen werde. Seine Wort aber *n. 158.* lauten alſo:

" Daß die Schuldtner in allweg verbunden vnd obligiert ſeynd / die
" Zinß vnd andere gleichmäſſige Schuldt künfftig / vnnd zu chiſter
" mögligkeit/wo es ohne merckliche vnd ſchädliche ſchmälerung jhrer
" CapitalSubſtantz auff einmal nit ſeyn kan/ jedoch nach vnd nach
" zubezahlen. Mit welchen Worten er ja auſſer allen zweifel denen durch das betrüebte Kriegsweſen verderbten vnd erarmbten Schuldtnern nit

nern nit allein frist biß auff künfftige bessere Zeiten/ sonder auch das beneficium der rechtlichen gebührnuß zugibt / also daß sie zu einem mehrern / als sie mit vorbehalt einer ehrlichen sustentation füeglich vnd wol thun können/ nit angehalten werden sollen. Eben dises sagt er auch *fol.* 66. *n.* 121. Dessen Gegenspil aber *n.* 134. *fol.* 74. Mit mehrer außführung bekräfftiget bemelter Herr Renatus mein gestellte 42.
Conclusion *n.* 159. Da er in terminis also schreibt: Fürs ander de æquitate & humana & Christiana zureden/ bin ich der Mainung / daß ein Glaubiger/ so selbst keinen besondern mangel leidet / wann er schon seinen Frommen vnnd Nutzen / als mit Gülten in schlechtem Gelt kauffen/ alte Zinßbrieff gleicher gestalt an sich zulösen/ rc. nicht schaffen vnd fürtern köndte/ gantz vnrecht / der natürlichen billigkeit vnnd Christlichen Lieb zuwider thun wurde/ da er bey jetziger / oder weiter fort lauffenden harten betranglichen Kriegs: vnd Vnglücks zeiten/ seinen Nothleidenden/ vnnd vorab wegen vnsicherheit / oder andern redlichen verhinderungen/ dißmal nit bey Hauß vnnd Hoff sich haltenden Schuldtner/ vmb abrichtung der Zinß vnd interesse mit Ernst ersuchen/ vnd dahin bringen vnnd tringen wurde/ daß er seine Güeter mit empfindtlichem Schaden nit pflantzen/vnd handhaben / in abgang vnnd wüstung kommen / oder auch gar von Handen lassen/ vnd verkauffen solte vnd müßte.

Mit welchen Worten Herr Renatus nit allein dise gegenwer- 43.
tige Conclusion confirmiert vnd bekräfftiget/ sondern approbiert auch das jenige/ was ich in patroc. debit. *dec.* 2. *q.* 9. *n.* 67. geschriben / daß nemblich æquitate inspecta, vnnd der billigkeit nach die Schuldtner bey disen betrübten Zeiten/ so gar dahin nit können getriben werden / das sie jhre ligende oder vnbewögliche Güeter eintweder verkauffen / oder an statt der bezahlung den Glaubigern einraumen. Daß also verwunderlich/ warumb er nit ingedenck deß je- 44.
nigen/was er zuuor geschriben/ ein anders *n.* 140. beybringe / vñ mir meine in einem particular casu *q.* 9. *n.* 88. *& seqq.* gebrauchte Wort anderwerts hin verträhen/ vnd beschuldigen will / samb hette ich den wolhäbigen Schuldtnern zu gefallen / den Glaubigern aber zu nachtheil vñ schaden so gar affirmatè gelert vñ geschriben/ daß ein Schuldner diser zeit nit gehalten seye/ Schuldē halb seine Güeter zuuerfilbern/

oder

oder an ſtatt der bezahlung zuüberlaſſen / wann er gleich von dem vbrigen vermögen ſeine ſtandtmäſſige Vnderhaltung gehaben möchte/ da ich doch diſe Frag: **Ob in dem jenigen fall / wann der Glaubiger müeßte ſeine Güeter verkauffen/ der Schuldtner jhne nit vil mehr bezahlen/ oder wann er anderſt nicht kan/ ſeine ligende Stuck vnd Güeter verkauffen/ der jhme einraumen müeſſe?** alldort nit reſoluiert, noch auch ein vniuerſal Regul geſetzt/ ſonder allein vermeldet/ es könne ſolches offtermal ſeyn/ vnd *n.* 119. außtruckenlich dahin limitiert, daß der Schuldtner nit gezwungen werden könne/ mit ſeinem vnnd der allgemainen Wolfahrt gröſſerem Schaden / ſeine Güeter zuuerlaſſen/ als die hindanlaſſung derſelben dem Glaubiger möchte Nutzen vnnd Fruchten ſchaffen/ oder anderſt / wann der Glaubiger (in abſtracto daruon zureden) die Güeter vmb ein gar zu geringen werth annemmen wolte/ oder der Schuldtner einen gar zu groſſen Schaden leiden müeßte / daß er nit ſchuldig ſeye/ die Güeter dem Glaubiger einzuraumen/ oder vmb ein gar zu ringen werth zuuerkauffen: Item *n.* 155. Daß ich auß Mainung venerabilis Collegæ mei R. P. Laymanni *tract.* 2. *de reſtit. c.* 12. *n.* 1. in dem fall/ wann der Schuldtner nit bezahlen könne/ er verkauffe dann ſein Hauß/ oder andere Grundtſtuck vmb vil geringer/ vnd alſo mit gröſſerem ſeinem Schaden / als die Schuldt iſt/ er die bezahlung wol auffſchieben könne. Diſe meine Wort ſolte Renatus nicht nur mit einem/ ſonder beeden Augen angeſehen/ oder wann er nit wol geſicht/ ſich der brüllen/ vnnd anderwertiger mittel gebraucht haben.

45. Ein gröſſere Abentheur vnd Vnuerſchamb begehet er *n.* 140. *in f.* in deme er ſchreibt / was die patroni debitorum authoritate legum nit zubelegen wüſſen/ wollen ſie mit etlichen à ratione naturali deductis rationibus coloriern, oder vilmehr mangoniziern. Da er doch vmb ſeine *fol.* 91. *n.* 159. geſetzte/ vnd von mir oben *n.* 42. allegierte aſſertion keinen einigen textum nicht gewußt beyzubringen/ ſonder einig vnd allein das jenige brocardicum, welches ich dem vierdten Theil meines patrocinij debitorum vorher gelaſſen / vnnd *ex L. ſi benè.* 33. *ff. de vſur.* hierauß gezogen/ allegiert hat: Creditor non acerbum ſe exactorem, nec contumelioſum præbeat, ſed mode-

moderatum & benignum, & cum inſtantia humanum. Ich hab 46.
decad. 2. q. 9. n. 91. bekendt/ daß ich zu behauptung ſolcher Antwort nit vil Rechtsſtöllen anziehen könne/ aber ich habe die Vrſach deſſen beygefüegt/ weiln nemblich diſe verwüſtung/ blünderung vnd Kriegstrangſaal ſchier vnerhört vnd de rarò contingentibus, ſo ſeye kein wunder/ daß die Recht (als welche allein auff die jenige fäll/ ſo ſich offt vnd leichtlich eraignen/ accommodiert werden. *L. nam ad ea 5. ff. de LL.*) hieruon abſonderlich nichts melden / beuorab weiln die Rechtsgelehrte ſelbſt bezeugen: daß nit alle ſich eraigende fäll durch gemaine beſchribene Recht oder Senatusconſulta verabſchidt vnnd decidiert werden mögen. *L. non poſſunt. 12. cum ſeqq. ff. de LL.*

Diß hab ich ſollen vnd wollen Herrn Renato (welcher / da er 47.
alle ſeine dicta vnd aſſerta mit beſchribenen legibus bewehren wolte / vil mehrer ſchwitzen müßte) zu rettung meiner Ehr obenhin andeuten/ nit daß ich keinen Widerſacher leiden wolle/ ſeytemahlen ich in præfat. patrocinij. §. *nam quia.* außtruckenlich conteſtiert habe / daß ich in verfechtung meiner mainungen gantz vnd gar nicht halsſtärrig ſeyn wolle/ ſondern mich gern weiſen laſſen / vnnd die jenige/ welche einer widrigen mainung ſeyn möchten (daß ſie allein mit gebührender beſchaidenheit/ ohne anzäpffung meiner Ehr vñ Namens contradiciern werden / gern weichen wolle) ſondern darmit anzuzaigen/ daß ich dergleichen Zoilos & æmulos, vnnd derſelben biſſige Stachel nit gedulden könne/ welches ich ſchon längſt dem jenigen/ ſo ſeinem Zinßdiſcurs einen prächtigen Titul zu etwas æmulation meines patrocinij gegeben/ gezaigt hätte / wann er frey offentlich ſich herfür gelaſſen/ vnd ſeines Namens ſich ſelbſten nit geſchambt hette / dann ich hab nit wollen mit einer roten Laruen mich in ſtrittigkeit einlaſſen/ ſondern vilmehr biß auff diſe gelegenheit / vnnd biß die dritte edition vorberüehret meines patrocinij herauß käme / darzu ſtillſchweigen.

Hierentzwiſchen wolle der guetwillige Leſer diſen meinen in etwas 49.
genommenen abſprung / vnd billichmäſſige indignation nicht in vngutem vermercken. Dann es iſt ein gemain Sprichwort/ daß auch ein Wurm/ wann man jhn tritt/ ſich krümmen thüe / vnd wie *gl. in L. hæres. 43. ff. de acquir. hæred.* ſagt: quod etiam aſinus indigne-

tur, quando per comparẽ apprehenditur. Ergò multò magis homo ingenuus, qui candidè & apertè agit, justè indignari poterit, si ab alio laruato, quem proprij nominis & plumæ pudet, traducitur. An jetzo widerumb auff vnser vorhabende Materi.

50. Obgesetzte conclusion wirdt erweitert / daß solche nit allein in dem realZinß / so auff einem Guet ligt / sonder auch wann es ein personalZinß ist / statt habe / wie Less. vermeldet. *l.* 2. *c.* 22. *dub.* 5. *n.* 38. Da er sagt: wann der Zinß auff deß Zinßschuldtners Person gestellt / ob gleichwoln alle desselben Güeter zu grundt gehn / so gehe doch die obligation dises Zinß nicht zu grundt / sonder wirdt allein ein zeitlang gestilt / biß er zu besserem vermögen gelangen möchte.

Conclusio quinta.

51. Wann der Zinßschuldtner in dem wehrenden Kriegswesen zwar vil Schaden erlitten / der Glaubiger aber in vil grössere Armuet vnd extremiteten gerahten / so kan dem Schuldtner / cæteris paribus, wann sonst alles gerad ist / kein entschuldigung außhelffen / oder jhme frist vnd auffzug der bezahlung nit gestattet werden. Vrsach:

52. dieweil die Kriegspressurn, vnd dahero rührende Armuet demselben / so solche erlitten / ein beneficium vnd Wolthat zulegen. Ergò auff dessen Seiten die außgestandene Trangsaalen vnd Erarmung grösser / auff derselben soll auch die Wolthat grösser seyn / vnd præponderiern.

53. Solcher gestalt ist in dem Königreich Neapoli durchgehendts allen vnnd jeden in einer gewisen Landtschafft / wegen außgestandenen Kriegsvnwesen ein dreyjähriger Anstandt verstattet / also / daß die Burger vnd Jnnwohner von den Glaubigern innerhalb diser zeit nit mögen besprochen werden / jedoch mit disem anhang: wann die Schuldtner ärmer seyen / als die Gläubiger. Matth. de Affict. *decis. Neap.* 377. *n.* 1. Ergò folgt auß dem Gegenspil / wann die Gläubiger ärmer vnd verderbter gewesen wären / als die Schuldtner / wurde disen solches beneficium nit vergünstiget oder zugelegt worden seyn.

54. Wie aber / wann beede / der Glaubiger vnd Schuldtner in gleicher Noth oder Armuet stecken? Hierauff antworttet Renatus: wañ der Glaubiger selbst mit solcher Noth behafftet / daß er seine Güeter

bawen/ oder ſich vnd die ſeinige anderſt nit / als mit verkauffung der Güeter hinbringen kundten / ſo werde er weder wider die Gerechtigkeit / noch wider die Chriſtliche Lieb thun / wann er den Schuldtner zur bezahlung / oder gleichmäſſiger verkauffung der Güeter treiben werde. Alſo ſagen ins gemain die Doctores. daß in pari cauſa paupertatis der Glaubiger melioris conditionis ſeyn ſolle/ als der debitor, alſo vnd der geſtalten / daß wo der Glaubiger ſelbſt mangel leiden wurde / er ſeinen ſonſt priuilegierten Schuldtner in ſolidum, oder vmb die völlige Schuldt ankommen könde/ wie ich dann etliche/ ſo diſer mainung ſein / allegiert habe in patroc. debit. *dec.* 3. *q.* 6. *n.* 4. *&* 5. habe auch *à n.* 6. *vſq; ad n.* 12. *incluſiuè* etliche vrſachen eingeführt/ endtlich *n.* 18. dahin geſchloſſen/ daß ein Richter diſer Mainung ſicherlich nachgehen möge / ſo ich auch mit dem hieoben *n.* 13. beygebrachten Exempel confirmiert vnd beſtättiget hab. 55.

Dieweiln ich mich aber für einen patronum debitorum auffgeworffen/ vnd die für die obige mainung eingeführte textus vnd rationes ſo gar nothfeſt nit zuſeyn befunden/benebenſt auch in acht genomẽn/daß Matthæus Brunus die widrige mainung ergriffen/vñ dieſelbe nit ohne Fundament ſeye/ habe ich diſe letſtere / gleichwol dem anſehen nach etwas harte mainung/dẽ Rechten ähnlicher zuſeyn gehalten. *n.* 92. Jedoch nit infallibilem, ſonder zimblich bewehrt zuſeyn vermelt/ nemblich daß die heutige ærmſelige Schuldtner der rechtlichẽ Wolthat competentiæ ſich wider jhre Glaubiger gebrauchen könden/ wann ſie gleich ſelbſt mangel leiden. *n.* 56. Eandem in terminis tradit Leonardus Leſſius *de I. & I. lib.* 2. *c.* 16. *dub.* 1. *n.* 19. vbi dicit; ex communi quidem Doctorum opinione in pari neceſſitate (præter extremam) potiorem eſſe conditionem Creditoris, ſed ex mente ſua n. 20. addit, contrariam eſſe probabilem, & forte veriorem, vt ſi debitor ſit in graui neceſſitate ratione morbi, famis, vel nuditatis, non teneatur reſtituere, etiamſi creditorem contingat in parem incidere, modò debitor illum in eam non conjecerit. 56.

Welche Mainung ich doch auff dreyerley weiß/ beuorab aber *n.* 105. alſo limitiert, daß der armſelige Schuldtner dem armſeligen Glaubiger wenigſt etwas bezahlen müeſſe / nach außweiſung der ChurBayriſchen de anno 1635. den 11. Aprill ergangenen 57.

" Constitution, Mit diſen Worten: Jedoch bey vollziehung vnd zu
" werckſtellung diſer hierinn inſinuierten erinnerung nit allein deß
" Schuldtners/ ſondern auch deß Glaubigers habendes vermögen
" vnd beſchaffenheit ſeiner gleichmäſſig erlittener Schäden in con-
" ſideration vnd obacht ſolcher geſtalt zuziehen/ daß den nothley-
" denden Creditorn (wofern es möglich/ ergò haben Jhre Churf.
" Durchl. nicht gewolt/ den Schuldtner gar außzumörglen) dañoch
" in etwas (ergò non in ſolidum) geholffen (ergo nit völlig be-
" zahlt) werden. Beſihe Layman. *L.* 1. *tr.* 1. *c.* 5. §. 2. *n.* 16.

58. Es dienet hierzu neben denen *d. q.* 6. *n.* 108. *& ſeqq.* beygebrachten vrſachen auch eben die jenige/ ſo ich oben bey dem *n.* 52. allegiert, daß nemblich das Kriegsvnweſen/ vnd dahero erwachſene armſeligkeit dem jenigen/ ſo dieſelbe erlitten/ ein beneficium vnnd Wolthat zulege. Derentwegen wann ſolches Kriegsvnheil/ vnnd dahero gefloſſene Armuet beederſeits/ ſowol bey dem Schuldt: als Glaubiger gleich gefunden wirdt/ ſo muß auch das beneficium vnnd Wolthat gleich ſeyn. Alſo daß in gleich erlittener armſeligkeit das jenig/ was der Schuldtner noch vberig hat/ zugleich zwiſchen jhme vnnd ſeinem Glaubiger abzuthailen/ vnd zu gemainer Vnderhaltung anzuwenden ſeye/ wie ich in terminis gelehrt. *d. q.* 6. *n.* 107.

59. Was geduncket dich jetzt/ lieber Leſer? Solle diſe mainung ſo gar abentheuriſch ſeyn/ daß Renatus anlaß genommen/ mich deſſentwegen zutraduciern vñ zu cauillieren, vber die Schnuer zuhawen/ vñ meine argumenta (ſo ich in der dritten edition meines patrocinij, da ich anderſt zeit werde haben/ nach ſattem genůegen defendiern will) ſo grob vnd vngeſchickt zurefutiern? beuorab weil ich allenthalben vermeldt/ die widrige mainung ſeye ſicher vnd bewehrt/ vnnd könne man derſelben bey den Gerichten wol nachgehen.

60. Dann daß in der vorgehenden Frag/ der von mir allegierte Aluarus Valaſcus *de jur. emphyt. q.* 27. *n.* 20. in terminis geſchriben:
" Obwoln aber ich ſelbſt darfür halte/ es ſeye diſem alſo/ ſo verlaſſe
" du doch die widrige mainung nicht/ ficht mich wenig an/ dann
es pflegen die allergelehrtiſte Doctores diſes zuthun/ vnnd ein mainung in puncto juris, vnd den ſtrengen Rechten ähnlich vnd gemäß außzubraiten/ der widrigen aber haiſſen ſie nachzufolgen: Ja bißweiln

lehren

lehren sie anderst in Schuelen/ was sie dem Rechten gemäß/ ein anders practiciern seye/ was sie im üeblichen Gebrauch vnnd schwung zuseyn befinden. Dahero erzaigt Renatus in der That selbsten / daß er noch nit alles wisse/ vnd daß er das hailsame Lehrpünctlen / dessen ich *in præfat. patroc. §. quemadmodum igitur* meldung gethan / noch nit ergriffen oder gefaßt habe. Aber weiter zuschreitten/ folgt die

Conclusio sexta.

Es können jhre Kayſ. Mayestätt in dem Römischen Reich/ wie 61.
auch ein jeder Fürst deß Reichs in seinem Landt oder Fürstenthumb jhren/ durch das Kriegswesen verderbten / oder sonsten erarmbten vnd betrangten Vnderthanen vnd Schuldtnern/ ein solches priuilegium erthailen/ daß sie auff gewise Jahr / noch vmb die Zinß / noch andere Schulden nit angefordert werden mögen / können also auß erheblicher Vrsach allen Schuldtnern einen vniuersal Anstandt auff ein/ zwey Jahr/ꝛc. wie solches die billigkeit erfordern möchte/ zulassen.
Vrsach: dieweiln ein Fürst vnd Standt deß Reichs auff jhrem di- 62.
strict den verderbten Schuldtnern einen anstandt / Eisenbrieff / oder quinqueñell erthailen kõñen. Reincking. *in tract. de regim. secul. & Eccleſiaſt. claſſ. 5. c. 6. n. 31.* Limn. *de jur. publ. tom. 2. lib. 4. c. 8. n. 329. & ſeqq.* Besihe was ich geschriben in patroc. debit. *dec. 4. q. 9. n. 21.* nit allein einer oder der andern priuat Persohn/ sondern auch gantzen Stätten vnd Gemainden. *ibid. n. 29.* wann sie vmb eines sonderbarn Vnglicks willen/ als Brunst/ Schiffbruchs/ Gewässers/ꝛc. an jhren Haab vnd Güetern schaden gelitten. *L. quoties. 2. L. vniuerſas 4. C. de precib. Imp. offer.*
Ergò können sie auch ein allgemaines beneficium einem gan- 63.
tzen Landt / vnd allen Innwohnern ein auffzug der bezahlung erthailen/ wegen der allgemainen Fewrsnoth/ so in dem gantzen Römischen Reich/ oder einem Landt der fewrige Mars / wegen deß gemainen diluuij vnd außgiessung aller Handt Trüebseligkeiten/ wegen der aller Orthen verhandenen vberschwemmung deß Kriegsvolcks / vnnd erlittenen Schiffbruchs der vermögens/ welche der maiste theil außgestanden. Seitemaln jhnen die Händt nit also gebunden/ vnd jhr ha-

bender Gewalt nit also restringiert werden solle / daß er allein auff gewisen Personen haffte. Dann was particularschadt bey einem jeden insonderheit würcket / eben das würcket ein gemaine vnd vniuersalnoth durchgehendts bey allen. Will einer sagen / diß seye vnerhört / höre er / was Herr Guilielm. Anton. de Freudenberg. *de rescript. morat. tit. 5. concl. 9. n. 14.* mit disen Worten schreibt: So ist auch nichts newes oder seltzams / daß / wann ein allgemaine Noth außkombt / oder solches ein anderwertige ehehaffte vrsach erfordert / ein Fürst oder Herr / motu proprio, auß eigner bewegnuß / eine sonderbahre specialconstitution vnd satzung verordnen / vnnd darinn die Vnderthanen seines Landts ins gemain priuilegiern vnnd befreyen könne / daß solche auff ein gewise zeit / sich selbst vnder einander nicht fordern können oder sollen. Wilst du ein Exempel haben / so wisse / daß
64. in dem Königreich Neapolis der Landther alldort einer gantzen gemain / vnd allen Ingesessenen einer gewisen Landtschafft Baruli genandt / wegen der beschwerligkeiten / so sie in nächstvorgehenden / vnd zwischen deß Königs in Franckreich vnnd Kayserischen Volcks sich haltenden Kriegsvneinigkeit einen anstandt auff drey Jahr erthailt / also vnd der gestalt / daß dieselbige Burger vnd Insessen / welche andern schuldig / von allen jhren außländischen Glaubigern / welche sich nit in selbiger Landtschafft befunden / nit können angefordert / oder jhrer Schuldt halber besprochen werden. Matth. de afflict. *decis. 377. in pr.*

65. Eine andere vrsach dessen ist: dann wie oben bey der vierdten *n.* 37. gesetzten conclusion vermeldt worden / so hat ein Schuldtner / so durch das Kriegswesen erarmet / oder in ansehung desselben seiner Güeter beraubt vnd entsetzt worden / die wolthat der rechtlichen gebürnuß / oder competentiæ, also daß er so vil vnnd lang / biß er zu besserem auffnemmen gelangt / nicht mag besprochen oder angefordert werden. Besihe in patroc. debit. *decad. 3. q. 2. per tot.* welches Priuilegium dann selbst den Schuldner von anforderung der Glaubiger auff ein zeit lang entlediget. Brun. *de ceff. bon. q. 15. quart. quæst. princ. n. 3.* Harprecht. *ad §. vlt. n. 21.* Angel. Aretin. *n. 3. ibid. Instit. de Actio.* weilen aber solche zeit von den Rechten nit determiniert, oder bestimbt ist / warumb solte ein Fürst oder Herr solche nit zu determiniern, auff

gewise

gewiſe Jahr zuverlängern/ oder einzuziehen berechtiget ſein / bevorab weilen in dem jenigen/ was von den Rechten nit genugſamb erleuttert worden / zum öfftern auch wol / der recurs zu einer nidern Obrigkeit oder ad arbitrium judicis genommen wirdt / *L.* 1. §. *vlt. ff. de Iur. delib. L. mora.* 32. *ff. de vſur. L. continuus.* 137. §. *cum ita. ff. de V O. L.* 1. *ff. de effract.* Weilen dann die Schuldtner von ſich ſelbſt/ vnnd ohne zulaſſung eines Fürſten oder Herren die bezahlung auffziehen vnd anſtehn laſſen können/ warumb ſollen die hohe Obrigkeiten zum vberfluß/ vnd damit nit etwann ein Dubitantius oder Durandus diſes diſputiere, dergleichen vniuerſal anſtandt erthailen können? 66.

Es wirdt auch diſe obgeſetzte concluſion der geſtalt erweittert/ daß ſolche nit allein in dem auff einem Guet ligenden Zinß / in cenſu reali, ſonder auch in perſonali vnnd mixto ſtatt finde. Auff ſolche weiß hat Philippus König in Hiſpanien in ſeinem edict, ſo er den letſten Octob. 1587. publiciern laſſen / (deſſen ich auch hieunden zum öfftern meldung thun wil) vnd ſolches den trübſeligen in niderländiſchen Craiß erarmbten Schuldtnern zum beſten auffgericht / Commiſſarios verordnet / welche die Schuldtner / ſo jhre erlittene Schäden/ verwüeſtung jhrer Güetern glaubwürdig beybrachten/ vermittelſt eines nachlaß/ oder anſtandts mit den Glaubigern verglichen. Inſonderheit aber was die perſonal Zinß ſo einig vnnd allein auff den Perſonen beſtunden (dann die auff den Güetern auffligende Zinß / hat er gantz nachzulaſſen befohlen) iſt ſolches edictum dahin ergangen / daß da die Schuldtner einen mercklichen Schaden erlitten/ jhnen ein zimblicher anſtandt vnd dilation erthailt werde: bey den jenigen aber / ſo alier jhrer einkunfften entſetzt worden/ ein gäntzlicher Nachlaß/ der zeit vnd proportion deß außgeſtandenes Schadens nach beſchehe/ wie ich vnden bey der zwölfften Frag mit mehrerem beybringen wil. 67. 68.

Wie aber/ wann die zeit deß Anſtandts verfloſſen? Antwort. So muß der Schuldtner die Zinß bezahlen. Die vrſach deſſen gibt an die Handt das gemeine Sprichwort/ was man borgt / iſt nicht geſchenckt. Quod differtur non aufertur *gl. in* §. *libertas.* 2. *Inſt. de ſing. reb. per fideicomm. relict.* 69.

Warauß erfolgt/ daß krafft obiger concluſionen, wann die Zinßgüeter nachmaln widerumb jhre Früchten/ vnd die Rendt: Zohl: 70.

oder

oder ander hypothecierte Aembter jhre Einkommen widerumb ertragen/ so müessen die Zinß nit allein für die folgende/ sonder auch für
71. die verflossene Jahr bezahlt werden. Vnd diß auß folgender vrsach: dann gleich wie in einem Cammerlehen / in feudo Cameræ vel Cauenæ, wann eines Fürsten oder Herrn Cammerambt gewise Jahr erschöpfft/ vnd außgemörglet/ solches aber nachmaln zu jhrem vorigen auffnemmen gelangt / dem Vasallen die auß solchem Lehen gehende Nutzbarkeit/ welche er die vergangene Jahr hätte haben sollen / zuerstatten ist/ Gothofr. *ad tit. de not. feud. c.* 1. Also hat es vilmehr statt in dem Zinß / weiln der Schuldtglaubiger / so denselben mit Gelt erworben/ ein mehrere obligation hat/ als ein Leheman/ so das Lehen vmb sonst bekommen.

72. Auß disem allem/ was in diser Frag gesagt vnd deduciert worden/ folgt/ daß wider die durch das Kriegswesen verderbt: vnd wissentlich erarmbte Schuldtner die gewohnliche executionsmittel nit statt finden/ sonder der proceß mit jhnen ein Zeitlang / biß sie widerumb etwas thun könden/ auffzuschieben seye.

Die ailffte Frag.

Ob nit auffs wenigst ex æquitate vnd der billigkeit nach den trübseligen Schuldtnern die Zinß nachzusehen / vnd ob die billigkeit dem strengen Rechten vorzuziehen?

1. NVn jetzt wollen wir sehen/ ob es billich oder vnbillich / die Zinß bey disen gegenwertigen allgemainen laidigen Kriegswesen
2. nachzulassen. Renatus ist der mainung/ es seye vnbillich/ vnd dises erstlich vmb dessentwillen: wann man die von verwichenenen Jahren her vertagte Zinß zugeben nit schuldig wäre / so wurde darauß folgen/ daß den Schuldtnern dises Kriegswesen / welches sonst ein lautere betrübnuß vnd gemaines Vnhail mit sich führt/ zu jhrem priuatvortheil vnd Nutzen gerichtet wurde / Renat. *in princ. discurs. censual.* welches ein vnbillich / oder vngebührliches vnd abentheurisch ding ist.

Zum

Zum andern: vil auß den Schuldtnern bekümmern sich wenig/ wie es jhren Creditoribus ergehe/ pflegen jhrer vorigen gelegen: vnd komlichheit mit essen/trincken/klaiden/ wie sie sonst thun/ wann gleich jhre Glaubiger sich in Schulden vertieffen/ jhre liebste vñ beste Haab vnd Güeter angreiffen/ vmb halbes Gelt hingeben/ oder letstlich vor Hunger vnd Kumer gar verschmachten sollen. Renat. *in princ. fol.* 1. welches warhafftig das ansehen einer vnbillichkeit hat. Dann gleich wie es dem Iurisconsulto vnbillich vorkombt/ daß der Vatter solle mangel leiden/ wann der Sohn im vermögen ist. *L. si quis à liberis. §. si impubes. ff. de agnosc. & alend.* Also ist es ja auch vnbillich/ daß der Glaubiger mangle/ wann der Schuldtner vermöglich ist. 3. 4.

Drittens: so befinden sich vnder den Glaubigern vil alte/ krancke vnd Presthaffte Personen/ vil Witwen vnd Waisen/ welche jhr Gelt mit harter mühe vnnd gespärigkeit ehrlich errungen/ darmit jhren Creditoribus offtermaln auß grossen Nöthen/ oder zu grossen Nutzen geholffen/ vnnd da sie an jetzo gleichsamb nur vmb ein Stuck Brodt in Abschlag jhrer schuldigkeit bitten/oder auch bettlen/ werden sie mit eytelem vorwand der zuweiln gantz vnglaublichen vnuermöglichkeit abgewisen. Ja es scheuhen sich die vndanckbare debitores nit/ jhren Glaubigern wol vnder die Augen zusagen/ daß sie sich (was auch gleich Brieff vnd Sigel sagen) zu keinem Interesse oder Zinßrichtung verstehn/ haben zwar Gelt/ aber nicht auff die Zinß. Vil zwingen vnnd tringen die vorhin genöhtigte Glaubiger/ daß sie die verfallene Zinß gar nachlassen/ oder außsetzen/ vnd das Stuck Gelts/ so sie gleichsamb zum Allmusen empfahen/ von dem Capital abschreiben lassen müssen: Nun aber ist nichts vnbillichers/ als souilen armen Witwen/ Waisen/ vnd dergleichen nothleidenden Persohnen jhr Recht vnd Schuldigkeit durch ein allgemaine Reichssatzung abzusprechen. Renat. *f.* 2. & 3. 5. 6.

Das vierdte Argument wirdt genommen auß H. Göttlicher Schrifft *Ecclesiast. c.* 29. *vers.* 2. & *seqq.* da stehet geschriben: Leihe 7.
" deinem Nächsten in der Zeit seiner Noth/ vnnd gib deinem Nächsten wider zu seiner zeit/ halt was du geredt hast/ vnnd handel getrewlich mit jhm/ so wirst du allzeit finden dein Nothturfft. Vil so " man jhnen gelihen hat/ habens geacht/ als funden/ vñ haben damit

„ müh vñ arbeit gemacht denẽ/die jhnen geholffen habẽ. Dieweil sie et=
„ was empfahen vñ neñen/küssen sie die Händ derẽ/die jhnẽ geben / vñ
„ vmb das Guet (oder Gelt) jhres Nächstẽ/ demüetigen sie jhre Stim̃.
„ Wann sie aber wider sollen geben/ so begeren sie verzug der zeit/ vnd
„ geben verdrüeßlich vnd vnbilliche vnd murrische Wort / vnd ziehen
„ mancherley vrsachen ein: vnd ob sie es schon vermögen/so wollen sie
„ doch nit geben/oder geben kümmerlich das halb wider/ vnnd achtens
„ eben/ als were es funden. Vermögen sie es aber nit / so bringen sie
„ jhn vmbs Geldt/vnd er wirdt sie vmbsonst zu Feinden vberkommen/
„ Fluech vnd Scheltwort werden sie jhme widergelten: für Ehr vnd
8. „ wolthat / geben sie jhme schmach vnd scheltung. Renat. *fol.* 3.

Fünfftens: So finden sich vil trewlose Schuldner / welche bey vorigen gueten fridlichen Zeiten hetten bezahlen können / auch vnder wehrendem Kriegswesen an allen mitlen nie so gar außkommen seynd/ diese ziehen die Straff Gottes zum deckmantel jhrer Sünden vor / vnd eben darumb/daß sie mit dem Krieg gestrafft werden/ nemmen sie daher vrsach/ an jhrem Nächsten sich noch mehr zuversündigen/vnnd legen die Schuldt auff GOtt/als einen vrsacher dises verderbens / daß sie wegen der Kriegsplagen die Schulden zubezahlen/vnd jhren Glaubigern in jhrer bedürfftigkeit zu steur zukommen nicht vermögen. Re-
9. nat. *fol.* 4. *n.* 1. *&* 2.

Sechstens: Nit bezahlen/oder das jenige was man schuldig / zu rechter zeit nit wider geben / ist ein Diebstall. post Ioan. de Medina.. *tract. de rer. dom. & restit. q.* 2. *ad f.* Renat. *n.* 2. Nun aber ist kein
10. Diebstall/so nit ein vnbilligkeit in sich begreiffe.

Zum sibendten: Vnsere Schuldner haissens eine vnvermögenheit/ wann sie nit gern/ oder nicht ohne beschwerligkeit bezahlen: Diser der Schuldner vorgeschutzte vnvermögenheit ist nichts anders/als ein blosse beschwerligkeit/ in deme die Schuldner jhre liebe Sachen vnnd Güeter von Schulden wegen nit gern vereüssern/ vnnd distrahiern, jhre Häuser/ Aecker/vnd Weingarten nit gern bawloß vñ vngepflantzt ligen lassen/sondern die Glaubiger solches zuthun vnd zuleyden nöhtigen/ weßwegen sie auch vor Gott vnd der Welt schuldig sein/ neben gebührender Zinßrichtung das interesse solcher jhrer verzügligkeit halb/
11. den Creditoribus zustehenden verlust vnd schadens abzutragen. Re-

nat.

nat. *n.* 117. welcher *fol.* 17. sich beklagt/daß die Glaubiger gezwungen werden/ die substantiam jhres patrimonij (damit den Schuldnern das jhrige verbleibe/) anzugreiffen/schöne fruchtbare Güeter auß mangel bewustens verwüesten zulassen / jhre alt-vätterliche Clenodia in die Müntz zuvertragen/vnd wann alles hindurch/mit hungerigen Augen jhrer Schuldner vollen Bauch anzuschawen. 12.

So sagt auch bemelter Renatus *f.* 75. es haben vnsere saumbselige Schuldner jhre Herrschafften/Schlösser/ Dörffer/Höff/Häuser/ Wisen/vnd Aecker/mehreren thails noch alle vnzertrennt beysamen/ vnd daß sie auch solche wol bewohnen / bawen vnnd nutzen köndten/ wann sie gern etwas vngelegenheit haben wolten/ziehen nichts desto weniger auch in jhrem abwesen nit geringē nutzen darvon/vñ daß wol vnder der gantzen Schaar nit zween oder drey zufinden/ die von jhrer Zinßschulden wegen/nur einen Ring oder Becherlin angriffen/ vnnd damit den Glaubigern / die jhres saumbsals halber eben dergleichen thuen müessen/zuhilff kämen. Ferner sagt Renatus *n.* 142. *in f. fol.* 83. Er wisse seines thails von keinem / der von Zinßschulden wegen nur ein Stuck / von seinem Silbergeschirr / zugeschweigen ein Hauß oder Hoff angegriffen vnd verkaufft habe. 13. 14.

Zum achten: So thut der jenige kein Gewalthat/ noch vnrecht/welcher sich seines Rechtens gebraucht/vnd ein ordenliche Klag führet. *L. factum. cuiq.* §. 1. *& L. nihil dolo. ff. de R. I.* allda der Text sagt / daß der Glaubiger / welcher das seinige bekombt/ keines arglists oder betrugs zubeschuldigen seye. Ergò wann der Schuldglaubiger seine Zinß begert/ so begert er von dem Zinßmann nichts vnbillichs : Hergegen wann der Zinßmann oder Schuldner die bezahlung verwaigert / so thut er wider die billigkeit. 15.

Neundtens: Eines Schuldners Noht ist nit also zubedencken/ daß einem anderen/so eben so arm vñ nöhtig/sein Recht dardurch entzogen oder verwaigert werde *per c. ex tenore.* 11. *ext. de for. compet.* da der Text vermeldt/ wir müessen den Wittwen die Iustitiam also administriern, damit wir jedoch dem anderen kein Vngerechtigkeit zufüegen. 16.

Zum zehendten: So erfordert die natürliche billigkeit/das jenige zuhalten/was man einander versprochen hat. *L.* 1. *& L.* 7. §. 7. *ff. de pact.* Schurff. *cent.* 3. *Consil.* 54. *n.* 1. da er sagt / daß die gegen einander

auffgerichte pacta vnd bedingnussen vnuerletzt zuhalten seyen. Vnnd Gœden *Consˌ* 97. *n.* 1. vermeldt/ daß der jenige / welcher von einem bedingten pacto abspringe/ ein Todtsünd begehe.

17 Das ailffte Argument kan genommen werden/ auß dem jenigen/ was Paulus Matthias Wehner *in obseruat. pract. lit. Z. V.* Zinß *circ. f. fol.* 717. in gleichem vermeldet / daß es der Vernunfft gar ähnlich seye / daß von dem Richter wider den jenigen / so sich zu dergleichen Zinß auß freyem aignen willen vnd mit reiffer berathschlagung obligiert, vnd auß meinem Geldt nit weniger/ sonder bißweilen wol mehr gewunnen/ mandata sine clausula erthailet werden.

18 Zum zwölfften der natürlichen billigkeit ist gemäß / daß man die Zinß so vil vnd lang schuldig/ so lang man das Geldt nutzet. Ergò so ist man an jetzo noch die Zinß zuverraichen schuldig.

19 Dises seynd die argumenta, deren sich/ so vil ich vermerckt/ die Glaubiger/ in deme sie jhre Schulden dem strengen rechten nach ein-

20 fordern/ gebrauchen. Ich supponire diß Orths erstlich / daß das jenige / was von bezahlung der Zinsen oben von mir beygebracht worden/ mit keinem gewisen außtruckenlichen vnd klaren Gesatz vnd Text bewehrt seye/ sondern nur von den Doctoribus per modum argumenti eingewendt worden/ dahero in ermanglung klaren Rechtens die bil-

21 ligkeit desto füeglicher statt vnd platz finden könne. *c. f.* de Transact.

Dann wann in gemainen beschribenen Rechten außtruckenlich vnd specificè verordnet were/ daß auch zu derselbigen zeit / zu welcher 2. 3. oder 4. Jahr auß den Zinßgüetern nichts zuniessen were / nichts desto weniger von den armseligen/ vnnd nun mehr gantz erschöpfften Schuldneren/ die Zinß bezahlt werden solten / wolte ich nit gern von verordnung der Rechten/ ob mich schon wegen billigkeit vnnd Kriegstrangsal ein anders gedunckte / abweichen. Vnd zwar in diser materi vil vnlieber/ als in der / so ich in patrocinio debitorum tractiert, in bedencken daselbst nit von gäntzlichē nachlaß der Schulden/ sonder nur von einer borg vñ anstand der bezahlung gehandlet worden/ auß welchē weilen ein Glaubiger vmb sovil nit vernachtheilt wurde/ kundte ein Richter leichtlich/ da er nun die authoritet eines oder deß andern bewehrten Rechtsgelehrten mainung für sich hätte/ der billigkeit sich accomodiern: vmb willen in dem verzug einer kleinen zeit kein grosser

schaden

schaden zubefahren in mora modici temporis non est magnum præjudicium. *L.* 21. *ff. de judic.* vid. patroc. debit. *dec.* 1. *q.* 7. *n.* 19. *decad.* 3. *q.* 4. *n.* 26. *decad.* 4. *q.* 3. *n.* 37. *& q.* 9. *n.* 15.

23. Diß Orths aber/ weiln man die Zinß nicht allein zum borgen/ sonder gar nachzulassen vermainen will/ vnd zwar nit nur den vnuermöglichen vnd gantz verderbten/ sondern auch den noch vermöglichen Schuldtnern (dann der zustand ist gleich/ dahero sie sich auch eines gleichen Rechten gebrauchen/ besihe was ich geschriben in der Vorred dises andern theils.) Also vnd der gestalt/ daß vnuerschaidenlich alle die jenige/ so wegen deß Kriegs Vnfals jhrer Zinßgüeter keins wegs genossen/ sich wider alle vnd jede jhre Glaubiger beschützen können/ so ist alles zweyfels frey dißfals weiter hineinzuschawen/ nach bekandter Regul: wo man sich mehrer zubefahren/ allda soll man behuetsamer mit der sach vmbgehen/ vbi maius est periculum, ibi cautius est agendum.

24. Ferner so bin ich der mainung/ es sollen die Vnderrichter/ vnd nidere Obrigkeiten wol auffmercken/ vnd nit leichtlich allein der billigkeit nach mit den Vrtheln verfahren: Krafft dessen was in dem 25. andern Theil diser Frag wirdt beygebracht werden. Jedoch/ dieweil ein Fürst/ vnd an statt desselben seine Räth/ die billigkeit so nit beschriben/ oder außgedruckt/ der schärpffe beschribener Rechten vorziehen können. Gail. 1. *obs.* 66. *n. f. vide inf. concluf.* 5. so vermainte ich solchem nach/ es wurde ein solches vilmehr in einer so strittigen sach geschehen könden/ vnd weiln so trübselige casus zu zeiten außkommen/ warinn die Fürsten oder dern Räth sich gern einer moderation wolten gebrauchen/ vnd etwan ein oder andern Jahrszinß den armen vnd verderbten Schuldnern nachlassen/ wann sie solches zugelassen zu 26. seyn/ wissen solten/ so will ich etliche billichmässige Vrsachen/ derentwillen etliche de facto schon einen Nachlaß gethan/ vnd andere auß eben disen Vrsachen bewegt (wann sie solche für wichtig halten wurden) vernünfftig thun können/ beybringen. Vnnd ob gleichwoln ich 27. etliche für so gar standthafftig nicht halte/ so will ich doch diß Orths alle vnd jede/ so ich sowol bey andern gelesen/ als selbst erdacht/ zu dem end zusamen tragen/ damit ein jeder auß denselbigen die jenige/ so jhme in sein Kram zum besten tauglich/ ergreiffen möge. Dann also seynd 28.

die Menschen beschaffen/ daß was einem nicht gefällt/ dem andern eben recht vnd gefällig/ hergegen/ was disen gar wol gefällt/ anderen nicht beliebig. *vide quæad hoc notaui in præfat. tract. ratio-reg. de fidejuſſ.*

29. Ehe aber vnd zuuor/ als ich zu disem meinem intent schreitte/ so protestiere ich hiemit fürs dritte offentlich/ daß ich nichts zu lieb oder zu gunst den jenigen Zinßschuldtnern geschriben haben wolle/ welche wie Pabst Martinus *in extrauag. ſua de cenſ.* redet/ allein mit eines andern Gelt sich begehren zubereichen/ vnd da sie wol bezahlen kundten vnd solten/ nichts desto weniger verwaigern sie den Glaubigern/ mit erdichtung allerhand prætext vnd Außflucht; etwas aber zustatten. Dahero sie die Geistliche vnd Weltliche Glaubiger/ Collegia, Stiffter/ Pfarren/ Aembter/ Vicarias, Kirchen vnd beneficia jhres Einkommens an Zinsen berauben/ zu jhrer Seelen höchsten Gefahr vnnd der Glaubiger grossen præjudiz, schaden vnnd beschwerde.

30. Dise suppoſition vnd proteſtation also vorher gelassen/ bin ich in allweg der mainung/es seyen die Zinß von billigkeit wegen bey disen trübseligen zeiten/ in welchen man (wegen der Soldaten vnbindigkeit/ verherg: vnnd verderbungen/ jmmerwehrenden Feindts Ein: vnd Vberfällen/ auch feindtlichen occupationen vnd einnemmungen) der Zinßgüeter nit genüessen köñen/ den Zinß Schuldtnern/ beuorab den jenigen/ welche durch deß Kriegs Vnhail gantz verderbt vnnd hingericht/ etliche Jahr lang/ so von eines jeden Orths Obrigkeit determiniert vnd bestimbt werden mögen/ von den Glaubigern/ so nit gar arm seyn/ nachzulassen.

31. Also halt auch mit mir daruor nit allein Herr Zorer. *q. 1. n. 159. cum ſeqq. item q. 14.* Herr Aſſum *in ſuo telo neceſſitatis. &c. per tot.* sonder auch der Durchleüchtigst/ Großmächtigst Fürst/ Philipp der ander diß Namens König zu Hispanien/ rc. welcher wie bezeugt Franciscus Zippæus Ertzdiacon zu Antorff in notitia juris Belgici, in seinem edict, so im Jahr 1587. den letsten Octob. in Niderland/ nach dem dessen Erbländer durch Krieg verderbt/ publiciert worden/ vil Anständt vnd Nachlaß den verderbten Schuldtnern erthailt/ in spe-

32. cie aber hat er *n.* 16. also gesetzt vnd geordnet: Souil aber allerhandt schul-

schuldige Zinß anlangen thuet/ so allein auff einer personal obligation gestellt (dann die jenige Zinß/ so auff keiner Person gewidmet/ vnd das Vnderpfandt nit kundte genutzt werden/ wurdē völlig von denen Jahren/ in welchen man nicht bawen oder hausen kundte/ *ibid. n. 9.* nachgelassen) krafft deren die Schuldtner/ deren Güeter gantz zu grundt gelegt seynd/ dañoch/ wann man der strenge der Rechten nachhengen wolte/ bezahlen müesten (ecce rigorem, wauon zu endt der sibendten Frag gemelt worden) nichts desto weniger von billigkeit wegen (ecce æquitatem) hat der König geordnet vnnd befohlen/ daß/ welchem Schuldtner durch solchen Krieg ein mercklicher schaden zugewachsen/ ein gebührender Anstandt vnnd dilation gegeben vnd zugelassen werde/ denen aber/ welche gar vmb das jhrige kommen/ solle nach der zeit vnd proportion der verderbung ein Nachlaß geschehen. *ibid. n.* 20. Es hat aber diser König disen sein gnädigsten Willen vnd Befelch also erweittert/ daß er nicht allein der eussersten Noth beyspringen wolte/ sondern auch den Standt vnnd beschaffenheit eines jeden Schuldtners ansehen thäte. *ibid. n.* 21. 33.

Eben dise billigkeit hat der schärpffe vorgezogen der Hochwürdigst Fürst vnd Herr/ Herr Franciscus Bischoff zu Bamberg vnnd Würtzburg/ Hertzog zu Francken/ so erst newlich in GOtt selig entschlaffen/ in seinem den 15. Aprilis An. 1636. publicierten edicto. rub. 6. vom Interesse hingelihener Hauptsumma/ allda er mit fol- 34.

“ genden Worten gesetzt vnd statuiert: Mit den außgelihenen/ vnd
“ mehr andern verzinßlichen Schulden/ was Namen die seyn/ vnd 35.
“ woher sie jmmer rühren/ vnd bestehn/ obwoln in krafft der allge-
“ meinen beschribenen rechten darfür möcht können gehalten wer-
“ den/ daß solche ohne vnderschaidt zuuerzinsen seyn (ecce juris
“ scripti rigorem) so wollen wir gleichwol/ auß denen beym hieco-
“ bigen vierdten Puncten eingeführten/ vnd mehr andern erhebli-
“ chen vns bewegenden vrsachen vor vns/ vnsere Nebenstiffter/
“ Klöster/ Spittäler/ vnd andere eingesessene Glaubigere vnd Vn-
“ derthanen/ dem armen verderbten Mann (calamitate belli de-
“ pauperatis) insonderheit zum besten/ hiemit wolmainendt ge-
“ ordnet haben/ daß durchgehendts zwischen allen vnd jeden/ vnsern
“ vnd vnsers Stiffts Würtzburg Geist: vnd Weltlichen/ hohen vnd

nidern

„ nidern ſtandts Perſonen / wer vnnd was Namens die auch jmmer
„ ſeyn / ſo vnſer Landtßfürſtlichen Ober= Herrlich= Gerecht: vnnd
„ Bottmeſſigkeit allein verwandt vnd zugethon ſeyen/ auch darzu ſich
„ würcklich bekennen werden / die von S. Burckhardi deß 1631. biß
„ wider Burckhardi deß verfloſſenen Jahr / 1634. excluſiuè verfal=
„ lene noch außſtändige vnbezahlte Zinß/ſo wol actiuè als paſſiuè zu=
„ fordern vnd zugeben gäntzlich gefallen ſein ſollen.

36 Die erſte vrſach aber diſer billichkeit gibt der rechtsgelehrte Franciſcus Zypæus *loc. cit. n.* 17. allda er ſagt; daß/ wann die Schuldner/ deren Güeter zu grundt gericht vnd verderbt ſeynd / nichts deſto weniger jhrer Schulden halber kundten angefordert werden / ſo kundten auff diſe weiß vil Betrangte vnd Betrübte gar hingericht werden.

37 Ein andere vnd zwar gleichmäſſige vrſach kan man abnemmen auß dem jenigen/ was ich vermeldt in patroc. debit. *decad. 2. q. 9. n.* 131. da ich geſagt: daß die vile deren/ welche die ſach berüert / ein genugſame vrſach ſeye / warumben man von den gemainen Rechtsreguln möge abweichen/wie ich mit mehrerem anzaigen wil/in ſpeciali-
38 bus juris communis, ſo gar daß wegen groſſer mänge der Vbelthäter/auch die Vbelthaten entweder vngeſtrafft verbleiben/oder doch die Straff geringert werde / allein darumben / ne ſtrages ſequatur multorum, damit nit ſo vil Leuth auff einmahl zu grundt gehn. Warumb ſoll man dann zulaſſen/ daß man wider jhrer vil ſo ſtreng procediere, vnd den Gemaindten ein ſolche niderlag zuziehe / wann keiner kein ſchuldt daran/oder lediglich nichts verwürckt hat.

39 Vber diß gibt die dritte vrſach berüerter Zypæus. *loc. cit. n.* 18. allda er ſagt: daß jhrer vil einen ſchaden leichtlicher tragen können/ wann ein jeder etwas von einem gemainen Vbel participieret. Mit
40 welchem vberein ſtimbt Herr Zorer *n.* 1263. mit diſen Worten: ſo etwas vnbilliches zuſein erſcheinen will/ in dem diſes ein communis calamitas, & commune malum, darein der Glaubiger vnd Schuldtner ohnverſchuldt gerahten/vnd daher der billichkeit gemäß/daß ſie dergleichen/ vnd den hierauß entſpringenden ſchaden vnnd abgang / mit einander proportionaliter tragen / ob es dahin auff ſolchen fall zurichten / daß nit allein alle Zinß vnnd intereſſe obbemelter maſſen gar nit/ oder doch zu letzt/ vnnd nach hindanrichtung aller Capitalien geſetzt/ꝛc.

sezt/ꝛc. Dessen sich mit fueg keiner zubeschwären/ welcher nur die jezige zeit vnd läuffe/ neben der Lieb deß Nächsten/ vnd die natürliche billigkeit in acht nimbt/ꝛc. da allzeit vor Augen zuhaben/ was der vortreffliche Iurisconsultus Papinianus *in L. filius. ff. de condit. inst.* mit folgenden Worten vermeldet: quæ facta lædunt pietatem, existimationem, verecundiam nostram, & (vt generaliter dixerim) contra bonos mores fiunt, nec facere nos posse credendū est, &c. Dann was vnser einiger Erlöser vnd Seeligmacher *Matth. 7. vers.* 12. ernstlich befilcht/ alles daß jhr wollet / daß euch die Leuth thun sollen / das thut jhr jhnen.

Die vierdte Vrsach wirdt gegeben von offtbemeltem Francisco Zypæo *loc. cit. n.* 19. Dieweilen nemblich die vmb Gelt gekauffte Zinß von Natur odios vnd häßig seynd. Couarruu. *var. resol. l.* 3. *c.* 10. *n.* 5. *vers. quartò.* Derohalben vilmehr außzudeuten vnnd zuschliessen/ daß man dieselbige nit schuldig/ als daß mans schuldig seye/ auß vrsachen/ weiln das jenige/ so von sich selbst häßig/ souil immer möglich / einzuziehen ist / Odiosa quantum fieri potest sunt restringenda. 41.

Die fünffte vrsach: den realZinß / so auff einem Guet ligt / wann dasselbig zu grund gehet (oder nach mainung deß Pabsts Pij V. vnfruchtbar wirdt) ist man ausser allem zweiffel zuerstatten nicht schuldig. Dieweiln dann die Personalzinß/ so allein ob der Persohn bestehn/ nit vmb ein mehrers zubedencken/ oder jhnen nachzuhängen/ als den realzinsen/ so seynd sie auffs wenigst zum begebenden fall deß Kriegsvnhails vnnd dahero rührender verderbungen nachzusehen. vid. Francisc. Zypæum. *loc. cit. n.* 20. 42.

Die sechste Vrsach: Es müssen die Glaubiger sowol von rechts: als billigkeit wegen andern verderbten vnd betrübten Schuldtnern/ welche diser zeit schuldig seyn/ zum wenigst borgen oder Anstandt zur bezahlung zulassen/ biß sie zu besserem vermögen kommen/ wie ich derlängs nach dargethan *in patroc. deb. des.* 3. *per tot. ferè.* Nun aber so fällt einem Glaubiger offt eben so schwär / etliche Jahr hinauß zuwarten (wegen grössern gewins / so jhme dardurch abgehet) als einen oder andern Jahrszinß nachzulassen. Dann gesezt/ daß mir einer der zeit 1000. fl. schuldig/ welcher doch also in Abgang vnnd Armuet 43. 44.

gerahten/daß er vor verflieſſung 6. oder mehr Jahren nichts thun oder bezahlen könne/ vnd daß mir ein anderer 50. fl. Zinß von einem oder anderem Jahr her ſchuldig. Nun fallt mir warhafftig eben ſo ſchwär/ der 1000. fl. ſechs Jahr lang zu entpörn/ als 50. fl. gar nachzulaſſen (in bedencken/wann ich 1000. fl. bahr Geldt gehabt/hette ich vil mehr darmit gewinnen können) wann aber das vorgehende billich iſt/ warumb ſolte das nachgehende für ſo gar vnbillich gehalten werden.

45. Die ſibendte vrſach gibt Herr Zorer *q. 12. n. 975.* obwolen leichtlich zuglauben/daß diſes mittel vilen Glaubigern ſchwär genug fallen werde/ſo muß doch einer mit dem andern leyden vnd gedult tragen/ indem vil gutherziger Leuth durch das Kriegswesen/ vorgangene außblünderung/ brennen/ ranzioniern, vilfältig contribuiern, auch grallierte ſchwäre Suchten vnder Menſchen vnd Vich/dann vnerhörten Hungersnoth vnd Thewrung vmb das jhrig kommen.

46. Wirdt auch gewiß mancher Glaubiger froh ſein/vnd etlich wenig Jahrzinß gern ſchwenden laſſen vnd verſchmirtzen/wie ſchwär es jhne auch ankommet/ wann er nur der vbrigen vnd künfftigen neben dem Capital verſichert/ vnnd dergleichen zu ſeiner bedürfftigkeit habhafft werden kan.

47. Die achte nicht vngleichförmige vrſach gibt der Hochwürdig Fürſt/ Biſchoff zu Würtzburg in ſeinem Edict vom 15. Aprill/Anno 1636. Rubric. vom intereſſe hingelihener Hauptſumma mit diſen Worten: deß verſehens/ es werde je einer mit dem anderen die beſtimbte wenige 3. Jahr vber gedult haben/ vnd ſeines mit angehörigen Vnderthanen augenſcheinlichen erbärmlichen zuſtandt/ vnd vnvermügligkeit darumb ſonderlich beherzigen/daß wann er als Glaubiger ſchon etwan ſolt haben die vertagte Zinß beharren wollen/ daß doch ſein Schuldner jhn ſchwerlich vnd villeicht nimmermehr die zeit ſeines Lebens dörfft zu bezahlen gewüſt/ ſondern vmb diſes eintzigen außſtands willen/den er nit zuerſchwingen getrawet/ die verſetzte Güter gar haben ödt ligen laſſen/vnd alſo zuſambt den Zinſen die Hauptſumma wo nicht verlohren/ doch gefährt worden ſein: warmit Jhro. Fürſtl. Gnad. diß in effectu haben wollen andeuten/daß ſich ein Chriſtenmenſch

ſtenmenſch deß andern billich erbarmen ſoll: *text. in c. ex parte 5. ext. de Cler. agrot.* Item wann einer begert/was jhme nutz / vnnd andern nicht ſchad iſt/ ſo kan vnd ſoll man jhme leichtlich willfahren. *L. 9. ff. de impenſ. in res dotal. fact. arg. L. 2. §. 2. §. item Varus. 5. ff. de aqua pluu. arc. L. reſcripta. 7. C. de precib. Imp. offer.* 49.

Nun aber daß die Glaubiger vnabläßlich alle Zinß begeren/ das geraicht dem Schuldner zu ſchaden / als welcher in die eüſſerſte Armut/ bißweilen zur verzweifflung vnnd abtrettung ſeiner Güeter bewegt wirdt/ vnd dannoch nutzet ſolches den Glaubigern wenig/ ſintemalen es gar offt pflegt zugeſchehen/ daß er nicht allein vmb die Zinß/ ſondern (weilen die Güeter ſo gar nichts gelten/ auch der zeit nicht gebawt worden) wol gar vmb das Capital kommen/ ergò, &c.

Die neundte ration vnnd vrſach geben noch darzu Hochermelt Jhro Fürſtl. Gnad. Biſchoff zu Würtzburg. rub. 4. mit diſen formalibus.. Gleichwol aber allem Verſtandt / vnnd der natürlichen Erbar: vnd billigkeit gemäß iſt/ daß die jenige Güeter/ deren die Innhaber ohn jhr verſchulden durch lautern vnfall nichts genieſſen köndten / für Herrenloß vnnd verlohren zuachten ſein. Beſihe oben. *q. 8. n. 0.* 50.

Die zehendte vrſach thun ſie gleich hinzu: damit der ſchuldige arme Mann ob ſeinem Güetlen/ wegen deß immittels darauff erwachſenen hinderſtandts/ vnd der noch täglich einfallender beſchwernuſſen nit zuvil verzag / die Velder gantz ödt vnd vngebawt zuellern werden laſſe/ ſonder mit ſovil deſto beſſerem fleiß vnd eyffer dieſelbige anzurichten gedencke/ damit er Weib vnnd Kind / deren ſo vil müglich genieſſen/ ſich wider erholen/ in gebürender trew vnd lieb einander deſto beſtändiger beywohnen / als wol der Gülther ſeiner ſchuldigkeit auff künfftig ehender habhafft werden kan. 51. 52.

Mit diſem ſtimbt vberein Herr Zorer *q. 11. n. 727.* mit folgenden Worten: wofern auch der ſtrenge nach verfahren/ vnnd die verfallene Zinß vnd Gülten behauptet/ vñ nach vnd nach/ neben der newfallendē eingebracht werden woltē/ iſt nichts anders ſchier zugewarten / als daß die Güeter noch länger vngebawt ligen vñ ödt ſtehn/ Häuſer/ Städel/ 53.

vnd andere Zimmer (wie etlicher Orthen berait geschicht) noch mehr eingehn/ vnd vber einen hauffen fallen/ hergegen noch ferrner hierdurch die Vnderthanen von dern bezieh: vnd bawung abgeschröckt / vnd endtlich der Herrschafft haimbfallen werden/ in dem sich keiner leichtlich wirdt hierzu bewögen lassen/ wo er nit vorher ein gewißheit der hierob ligenden alten rest/ vnd anderer Schulden wegen hat/ in dem bey manchem sich dergleichen vil höher/ als das gantze Guet jetzt seyn mag/ belaufft/ also alle Mühe vnd Vnkosten bey so bewandten dingen / gleichsamb vergebens an: vnd auffgewendet wurden/ vnnd sich doch einer nit leichtlich auß disem Labyrinth würcken / sondern deme sein vornemmen allzu schwär / wo nicht gar vnmöglich fallen dörfft.

54. So kan die ailffte vrsach auß berührtem edict. *rub.* 2. mit fol-
55. genden Worten abgenommen werden: Demnach der maiste theil vnserer in grund erarmbter vnd verderbten Landen/ Stätt/ Flecken vnd Dörffern eingesessene Vnderthanen vnd Inwohnere / zuuor schon entweder vom bitterm Hunger/ Kummer vnd Hertzenleyd gestorben/ vnd verdorben/ oder aber die noch im Leben seyn / sich eben von deßwegen vnsers Stiffts geeussert haben/ damit sie jhre Narung souil ehender anderwerts vermaindtlich gewünnen möchten/ daß deren/ &c. verschondt/ &c. auß Gnaden aller dings nachgelassen werde.

Dergleichen vrsach vnd die zwölffte kan genommen werden/ auß
56. erstberührtem edicto, zu end desselben/ mit den Worten: Nit zweif-
57. lendt / andere vnsere Nebenstiffter / Clöster/ Spitäler / vnd darleyhende Vnderthanen/ sich hierinn auch also erweisen werden / wie es der zeit beschwärliche Läuff / dann die natürliche Christlich Lieb/ Erbar vnd billigkeit selbsten erfordert/ gefolgig/ auch wir deßwegen aller Klag wol enthebt vnd geübriget seyn mögen.

58. Die dreyzehende Vrsach: dieweil die Reiche / welche feyrendts Gelt in der Truhen haben/ die aufferlegte rechtliche Straff deß Wuechers zuentfliehen/ pflegen bey diser zeit sich auff die Zinßkäuff mit fleiß zubegeben/ vnd solch jhr Gelt zu solchem end zuuerwenden / warauß sie dann ein grössern Gewin/ als auß dem rechten Wuecher empfangen. Couar. *var. resol. lib.* 3. *c.* 7. *n.* 2. §. *secundò.*

Die

Die vierzehendte vrsach: Dieweilen etliche der mainung seyn/ man seye auch **von Rechtswegen** schuldig / dem Zinßschuldner vmb außgestandenẽ Kriegswesens willen/an dem Zinß etwas schwenden zulassen/gleich wie einem Erbrechter wegen vnfruchtbarkeit pflegt etwas nachgelassen zuwerden. Petrus Follerius *tract. de Contractib. censualib. V. census. n.* 120. welchen allegiert Frider. Martini *c.* 8. *n.* 234. Ergò kan man desto weniger von der billigkeit zweifflen. 59.

Die fünffzehendt vrsach: Ob gleichwolen *in L.* 1. §. *f. C. de jur. emphyt.* gesetzt vnd geordnet / daß wann ein Erbguet gantz zu grund gehe/der Erbrechter von erstattung deß Canonis entschuldiget vnnd entbunden seye: wann es aber nur zum thail verderbt werde/ so werde er in nichtsit enthebt/ sondern solle zur erstattung völliger schuldigkeit angehalten werden. So sagen sie doch / wann der Erbrechter seine Aecker wegen deß Kriegswesens nicht bawen könne / oder wann die Früchten/so auß dem verderbten oder maisten theils zu grundt gerichten Erbrechtguet eingesamblet werden / die Gült nit adæquiern oder erraichen/ so seye dieselbige pro rata zum wenigsten von billigkeit wegen nachzulassen. Iul. Clar. §. *Emphyteusis. q.* 8. Ioan. Sichard. *in L.* 1. *C. de Iur. Emphyt. n.* 18. Andr. Gail. 2. *obs.* 23. *n.* 24. *& post eos* Frider. Martini. *de censib. c.* 8. *n.* 226. Dn. Zorer. *q.* 1. *n.* 165. vnd andere mehr / so oben bey der achten Frag *n.*84. allegieret. Derohalben so seyndt auch ebenmessg von billigkeit wegen die Zinß nachzulassen. 60. 61.

Vnd dises seynd die argumenta vnd rationes, deren sich obhochermelte Durchleüchtigste vnd Hochwürdigiste Fürsten / vnnd deren hochverständige vnnd rechtsgelehrtiste Räth/ neben jetzigen Doctoribus gebraucht/vñ darauß geschlossen/ daß man den durch das Kriegswesen erarmbten Schuldneren die Zinß nachzulassen schuldig seye. Disen thue auch hinzu alle oben bey der andern Frag beygebrachte rationes, neben denen so in folgenden Fragen eingewendt werden sollen. 62.

Die widrige eingewendte argumenta vnd einwürff / können leichtlich widerlegt werden mit folgender

Antwortt.

63 Auff das erste zwar kan gesagt werden / es geschehe per accidens, daß das Kriegswesen den Schuldtnern ein Nachlaß der Schuldt / oder völlige erledigung / oder auch sonst etlichen einen priuatnutzen gewürckt vnd gebracht habe / welches aber weder Abentheurisch / noch vnzimblich / noch auch vnbillich zuseyn dahero erscheinet: daß gar vil Handtwercksleuth / in dem sie allerhandt Kriegsrüstung gemacht / hierdurch gar reich worden / denen doch mit vernunfft niemandt jhren Gewün vnd Reichthumb mißgunnen kan.

64. Ebnermassen auch die Zimmerleuth / Maurer vnnd andere Handtwercksleuth / die zu zeit einer entstandenen Brunst / vil Arbeit vnd Gewin auß anderer schaden bekommen / vnd dannoch kan man solches nit für vnbillich sprechen. Es kan auch geschehen seyn / daß ein Glaubiger mit allen seinen Erben / durch Hunger / Pest / Erdbidem

65. oder andere dergleichen Vnheyl zu grund gangen / vnd also die obligation außgelöscht worden / wie dann nit vor vil Jahren mit dem Dorff Plurs in Grawbündten / welches von dem nächsten Berg vberfallen worden / geschehen / daß alle Ingesessene lebendig zu grund giengen vnd begraben wurden / vnd weiln hierunder vil Kauffleuth gewesen / so seynd auch sambt jhnen die Schulden / so sie bey andern einzufordern hätten / zu grund gangen / wer will aber für vnbillich achten / daß der armselige Zustandt diser Leuth zu der Schuldtner Nutzen außgeschlagen seye. Weiln ja ein natürliches ding ist / vt generatio vnius sit corruptio alterius, & vice versâ.

66. Auff das ander wirdt geantworttet in disem absonderlichen fall / wann das Kriegsvnheyl den Glaubiger mehrer als den Schuldtner betroffen / vnd wann er einen auff seiner Person allein / oder neben der Person auch auff dem Guet hafftenden Zinß schuldig / vnd noch souil

67. vermag / daß er bezahlen kan / habe er sich zweifels frey dises Nachlaß nit zubedienen / vnd dises darumben: Dieweiln dergleichen Zinßnachlaß / meines erachtens den Schuldtnern als ein Wolthat / vmb erlittener Kriegstrübsaal / vnd dardurch zugewachsener Armuet willen zugelegt wirdt.

Nun aber so wirdt in allen sachen in obacht genommen / daß wo ein beschaffenheit einer Person / oder eines Orths ein Wolthat verursacht/ solche beschaffenheit vnd qualitet aber bey diser oder jener Person oder Orth sich nit findet/ auch die zugelegte Wolthat nit statt finde. *L. in omnibus .ff. de R. I.*

Wann aber der Zinß einig vnd allein auff den Güetern bestan- 68.
den/ vnd solche Zinßgüeter von dem Feind wären eingenomen worden/ sihe ich nicht/ warumb der/ in Latino Exemplari est posita vox (Creditor.) sed sine dubio erratum, Schuldtner/ ob er gleich wol vermöglich/ vnd jhme noch wol seyn liesse/ dem verderbten Glaubiger die Zinß zubezahlen schuldig seyn solte/ weiln er sich durch ein freywillige hindanlassung vnd vereusserung der Güeter von solchem Zinß wol hätte entledigen können/ vnd die vrsach/ derenthalben der Zinß erstattet werden solte/ nunmehr deficiert vnd in abgang kommen.

Gleich wie / wann ein armer Mann / welcher seine habende 69.
Aeckerle wegen Kriegs zustandts vnd Armuet nit bawen kundte/ dieselbe einem Reichen vmb ein Bestandt verlassen hätte / diser aber grosser vnfruchtbarkeit wegen / oder weiln das durch marchierende Kriegsvolck gantz verderbt / keine oder doch wenig Früchten dauon erhebt hätte/ so kundte diser gleichwol reiche Beständtner von Natur vnd Eigenschafft dises contracts nichts desto weniger einen Nachlaß billich begehren, vnangesehen daß das der locator arm/ vnd der Beständtner reich wäre.

Auff das dritte ist die Antwortt: daß nit das jenige/ was in ei- 70.
nem oder andern fall/ sonder was ins gemein / vnd in abstracto zureden/ recht vnd billich/ für ein Gesatz zuhalten schuldig seye/ die Vmbständt aber vnd beschaffenheit einer oder der andern Persohn/ mache 71.
vilmehr ein exception, als ein Gesatz: dieweiln ein Gesatz ein vniuersal vnd durchgehendts wesen seyn solle. Regula debet esse generalis. 72.
Vnd wirdt dardurch ein Gesatz nit geschwächt/ wann es gleich wegen vnderschidlichen sachen vnd Persohnen nit kan allenthalben accomodiert werden. *Dd. ad L. 1. ff. de R. I. v. vitiata est.*

Ferrner so müssen wir vor Gericht nit die Personen/ sonder die 73.
beschaffenheit der sach ansehen. *arg. c. in Iudicijs. 12. de R. I. in 6. c. nouit. 13. post med. ë. de Iudic.*

Dahero

Dahero sich offt begibt/ daß wann die sach an jhr selbst nit also bewandt/ derenthalben die Recht gesetzt vnd geordnet seynd / die Person der Witwen vnd Waisen allein/ nichts würcket.

74. Auff das vierdte antworte ich/ daß auß den angezogenen Worten/ mehr nichts außzupressen seye / als daß man mit anlehen dem Nächsten solle verhilfflich seyn/ dem Darleyher auch Traw vñ Glauben halten/ vnd daß vil dises jhrer Schuldigkeit nach nicht thun/ *vt glossa ibid.*

75. Auff das fünffte ist die Antwort: daß welche dasselbige thun/ daran nicht recht thun/ es müsse aber darumben/ vnnd von eines oder andern Schuldtners Boßheit wegen/ daß den verderbten Schuldtnern ins gemain ertheilte beneficium nit für vnbillich gehalten / oder gar auffgehebt vnd cassiert werden. Dann sonsten wurde darauß er-

76. folgen/ daß noch die rechtliche Wolthat der Cession oder abtrettung der Güeter/ noch die Wolthat der rechtlichen angebührnuß/ oder auch der Constitution Nouellæ 135. oder auch ein jedes anders den betrangten vnd betrübten vergunte beneficium, ferner in seinem vigor verbleiben kundte/sonder müßten dergleichen gantz vnd gar abgeschafft vnd auffgehebt werden. Dahero es genug ist den jenigen/ welcher sich dergleichen Wolthaten vnd Gnaden mißbraucht / deroselben zuberauben. *arg. c. priuilegium. 63. cauſ. 11. q. 3. c. licet. 18. v. talis. ext. de regul. & tranſ. c. tuorum. 11. ext. de priuileg.*

77. Auff das sechste wirdt geantworttet/ man lasse alles zu/ allein diß Orths ist eben die Frag vnd der Stritt/ ob man etwas schuldig seye?

78. Was in dem sibendten argument allegiert wirdt/ bestehet vilmehr in facto als in jure, dahero solches den Glaubigern zuprobieren obligt/ vnd wann es probiert ist/ so fall ich Herrn Renato in disem ab-

79. sonderlichen fall gern bey/ vnd widerhole / was ich *in patroc. debit. dec. 1. q. 2. n. 14. & 15.* geschriben. Daß nemblich / wann wir von den jenigen reden wollen/ welche gar keinen / oder doch einen schlechten (welcher in Rechten für nichts geachtet wirdt) vnnd geringen schaden erlitten/ wurden dise gantz närrisch handlen/ wann sie sich mit der Kriegsverderbung/ die sie doch nit außgestanden/ entschuldigen/ vnd billich für Gottloß vnnd vndanckbar gehalten werden/ wann sie ihren Glaubigern / die villeicht die eusserste Noth leiden / in jhrer

bedürff-

bedürfftigkeit nit beyſpringen wolten / noch das jenige laiſten / darzu ſie von allen Rechten verbunden ſeyn.

Warlich bezahlt der zweymal//welcher der zeit die Nothleidende 80.
bezahlt/ dann neben der Gerechtigkeit/übet er auch ein gantz verdienſtlich Werck der Liebe vnd Barmhertzigkeit.

Derohalben ſo rahte ich allen Schuldtnern / daß ſie ingedenck 81.
ſeyen dern jhnen beſchehenen Gutthaten/ auch freywillig vnd bey zeiten jhre Glaubiger bezahlen/ ſonſten ſollen ſie wiſſen/ daß ſie neben der Vngnad/ welche ſie bey dem höchſten Richter / wegen jhrer euſſerſten vndanckbarkeit einlauffen/ noch darzu obligiert vnd verpflichtet werden/ jhnen allen erlittenen ſchaden / vnd ermanglenden oder verlohrnen Gewin vollkommenlich zuerſetzen. *vide Dd. ad L. un. C. de ſent. quæ pro eo quod inter. prof.* Matth. Coler. *de proceſſ. execut. p. 1. c. 10. nou. edit. n. 126. & 130.* Andr. Gail. *2. obſ. 5. n. 14. & 15.* Frideric. Martini. *de cenſib. c. 3. n. 13.* Weſenb. *in paratit. n. 9. ff. de vſur. eund. conſil. 50. n. 32. & ſeqq. Nouell. conſtitut. Bauaric. de Anno 1635. §.* **es hätte ſich dann.** *confer decad. 3. q. 7. n. 67. & 68.* Ob aber vnd wieuil Silber vnnd Goldt die Zinßſchuldtner 82.
noch haben / wieuil an Silbergeſchirr / Bechern/ Pocaln / Ringen vnd Armbändern jhnen noch vberbliben/waiß ich / als welchen dergleichen ſachen wenig beluſtigen/ dieſelbe auch nit vil begehre / nichtß zuzeugen/ dahero ich Herrn Renati Gezeugnuß / als welcher villeicht diſem weſen beſſer vnd fleiſſiger nachgefragt / vnd mehr nachgeſtellt / in ſeinem werth gelaſſen haben will.

Auff das achte antworttet Kayſer Iuſtinian. *in princ. Inſt. de* 83.
except. Es trage ſich offt zu/ daß ob gleichwol die Klag / dern ſich der Kläger gebraucht/ an jhr ſelbſt gerecht vñ billich ſeye/ ſo ſeye ſie jedoch vnbillich wider den jenigen/ wider welchen dieſelbe geführt werde. Es iſt bißweiln wiſſentlich vñ bekandt/daß der Schuldtner krafft gemainer beſchribenen Rechten zubezahlen verbunden iſt/ aber vnbillich / daß er zu bezahlung ſolle angehalten werdtn. Dahero jhme die Recht exceptionem in factum compoſitam, die eingeführte Klag dardurch zuelidiern, zuaignen. §. 1. *& ſeqq. Inſt. eod.*

Auff das neundte antwortten ſie /es geſchehe den Glaubigern nit 84.
vnrecht/ wann auß verordnung eines Landt : oder Stattrechts / oder

auch von billigkeit wegen die bezahlung von den jenigen / so zur Kriegszeit gantz vnd gar verderbt/ jhrer Zinßgüeter vnnd deroselben Früchten (vnangesehen sie solche gebawt/ vnd vil vergebenlich darein verwendt) beraubt vnd entsetzt seynd / verwaigert werde.

85. Ob aber in dem jenigen fall/ da die Glaubiger eben so arm / betrübt vnd betrangt / ermeltes beneficium den Schuldtnern zuzulegen/ oder ein Landt: oder Stattrecht auff solchen fall zuextendiern, das will ich villeicht in dem dritten Theil / allda es sich besser gelegenheit eraignen wirdt/ examinieren.

86. Auff das zehende antworttet Gail. 2. *obs.* 23. *n.* 9. wann sich etwas von newem aufftreche/ so zur zeit deß getroffenen Pacts nit gewesen/ so seye es zugelassen von demselben vnd aller dispolition abzuweichen: auß vrsachen: dieweiln darfür gehalten wirdt/ man hab sich nit anderst zu einem pact oder contract verstehn wollen/ als wann alles in demselben Standt/ warinn er zur zeit deß contracts oder pacts gewesen/ beharrlich verbleiben wurde. *arg. c.* 8. *ext. de consang. & affin. arg. L.* 11. §. *ex causa.* 8. *ff. de Interreg. act.*

87. Auff das ailffte kan die Antwortt genommen werden auß dem Wehnero selbsten/ welcher an allegierter stell seinen Worten dise limitation beyfüegt: Es seye dann auß einer sonderbahren vrsach einer moderation vonnöhten. Daß aber allhier nit allein eine / sonder mehr billichmässige vrsachen vorhanden/ ist oben erwisen worden.

87. Auff das zwölffte antworttet Herr Bohs *in consultatione censuali p.* 2. *n.* 200. Es solle der Glaubiger sich damit befridigen lassen/ wann er nur feyrendt dahaimb sitzt/ sein Guet nit bawt / kein Gewerbschafft treibt/ aller Gefahr vnd Arbeit frey ist/ vnd doch inner gewisen Jahren / von dem Schuldtner (so alle mühe/ arbeit vnnd sorg anwendt / die Gefahr außstehet/ die schäden leidet) sein Capital doppelt widerumb bekombt/ vnd wann er zum Exempel von 1000. Duggaten das erste Jahr für den Zinß 50. nemmen / dieselbe widerumb an den Zinß legen / vnd also fortan sein Gewin damit haben kan.

89. Demnach dann nunmehr wissendt/ daß man die Zinß dem strengen Rechten nach in allweg noch/ der billigkeit aber nach zubezahlen nit schuldig/ so ist an jetzt die Frag/ ob die strenge der Rechten / oder

vilmehr

vilmehr die billigkeit in obacht zunemmen? die Sachwalter vnd Pa- 90.
tronen der ſtrengen vnd hefftigen Glaubiger vermainen/ die ſchärpffe der billigkeit vorzuziehen/ auß diſen vnd dergleichen Argumenten.

Erſtlich: ſagt man ins gemain/ es müeſſe die vngeſchribene bil- 91.
ligkeit den geſchribenen ſcharpffen Geſatzen außweichen/ æquitatem non ſcriptam ſcripto rigori ſuccumbere. *Dd. in L. placuit. 8. C. de Iudic. gl. ibid. in arg.*

Zum andern: ſo hat ein jedweders Geſatz jhr billigkeit/ ſingu- 92.
lis legibus æquitas quædam ſubeſſe dicitur. *L. Paulus. 27. §. Pompeius. ff. de leg. 3. L. hac lege. 8. C. de pact. conuent. L. ſi duo. 13. §. 5. in f. ibi: non eſſe extra æquitatem poſita. ff. de Iurej. L. in omnibus. 90. ff. de R. I.* Weſ. *in parat. n. 14. §. ius inquit. ff. de l. & l.* Ergo ſo werden die geſchribene Geſatz vergebenlich einer ſchärpffe oder ſtrenge beſchuldiget. Dann man muß nit daruor halten/ daß die alte Rechtsgelehrte vnd Geſatzgeber etwas vnbilliches verordnet/ ſtatuiert vnnd geſetzt. Anton. Faber *in rational. ad L. quod verò contra 14. ff. de LL.*

Drittens: ſo kan ein Richter anderſt nit vrtheilen/ als was das 93.
Geſatz mit ſich bringt. *L. placuit. C. de Iudic.* Gail. 2. *obſ. 23. n. 26.* oder/ welches ein ding/ der Richter muß den Geſatzen nach richten vnd vrthailen. *c. in iſtis. diſt. 4. c. judicet. 3. q. 7.* ſeytemaln ein Richter nur ein Miniſter der Rechten iſt/ vnd von deme/ was die Geſatz fürſchreiben/ nit abweichen kan. *L. nemo 13. C. de ſent. & interloc.* ſonder den Geſatz: vnd verordnungen auffs beſt nachzukommen ſchuldig iſt. *L. f. in f. C. ſi contr. jus vel vtil. publ.* Alſo daß wann ein außgefölltes Vrthel den Geiſt: oder Weltlichen Geſatzen zuwider iſt/ von rechtswegen vnd an jhr ſelbſt nichtig vnd von vnwürden. *c. 1. ext. de ſent. & re jud. L. ſi expreſſim. ff. de appellat.* Ergo ſo iſt einem Richter nicht zugelaſſen von den Geſatzen/ vnnd derſelben Wahr: Gerecht: vnd billigkeit zuvrtheilen.

Vierdtens: So wirdt in bono & æquo vilmahlen ſchädlich 94.
gefehlt. *L. ſi ſeruum. 91. §. ſequitur. 3. ff. de Vo.* Derohalben ſo muß ein Richter das geſchribene Recht nicht ex æquo & bono interpretiern.

95. Fünfftens: Ob gleichwoln vil/ so an jhme selbst ein hartes ansehen haben/ zu recht versehen. *L. prospexit.* 12. *ff. qui & à quib. L.* 1. §. 1. *& ibi Gothofr. ff. de peric. & com. rei vend.* Schneid. *n.* 17. *in pr. Inst. de pupill. subst.* Osterman. *ad.* §. *quod autem.* 3. *Inst. de vsucap.* So muß man nichts desto weniger demselben nachkommen. Gail. 2. *obs.* 154. *n.* 5. Coler. *de proceff. execut. p.* 1. *c.* 6. *n.* 141. Gaspar Rodericus *de ann redit. l.* 1. *q.* 11. *n.* 24. Vnd die härte vnd schärpffe/ soll von niemandt anderst/ als von dem Kayser selbst verbessert vnnd
97. gelindert werden. *L.* 9. *C. de LL. text. in L.* 1. *C. eod.* Hierzu dann auch ein Text ist in *L. vlt.* §. *f. eod.* warauß sie dann schliessen/ daß man dem geschribenen Gesatz souil vnnd lang/ biß solche härte vnnd schärpffe/ welche in demselben begriffen zuseyn vermaindt wirdt/ durch die Kayserliche authoritet vnnd hochheit auffgehebt wirdt/ nachgeleben müsse/ vnd daß ein Richter dem beschribenen vnd strengen Rechten præcisè zu inhæriern schuldig/ vnd jhme nit zugelassen/ durch billichmässige interpretation zutemperiern. Also obwoln

98. Zum sechsten Vlpianus das Gesatz oder *L. prospexit. ff. qui & à quib.* vber die massen hart zuseyn darfür gehalten/ vnd daß die billigkeit mit dem strengen Rechten streitte/ vermerckt: so hat er doch dem beschribenen Rechten gemäß geurtheilt/ vnnd außgesprochen/ man müsse mehr das beschribene vnnd außgetruckte Recht/ als die billigkeit beobachten. Deme die andere Iurisconsulti in Rathschlägen vnnd außfällung der Rechten so lang schnurstrack nachgefolgt vnnd gehalten/ biß die Kayser solche schärpffe moderiert vnnd milterten. *L. in adulterij. ff. ad L. Iul. de adult.* Matth. Stephani *de Iuris arte. c.* 3. *n.* 15. *&* 13. So haben auch den alten Rechtsverständigen nachgefolgt

99. Zum sibendten: die Newere/ welche ins gemain darfür gehalten/ man solle der billigkeit/ so in Rechten nit beschriben oder außgedruckt/ sonder auß eigner bewegnuß vnd Gemüts mainung einem vorkombt/ dem beschribenen Recht zuwider nit nachfolgen. Bart. Bald. vnd andere Lehrer *in L. placuit. C. de LL.* Abbas. *c. vlt. de transact.* Mynf. *cent.* 6. *obs.* 63. *n.* 4. Allda er die vrsach gibt/ weiln nemblich

100. Zum achten sonst nichts gewiß vnnd beständigs in vnserem Rechten zufinden wäre/ wann ein jeder die bewandtnuß der Rechtshändel auff ein jede scheinbarliche billigkeit detorquiern vnnd erzwingen

zwingen dörffte. Wie dann gar schön andeutet Zasius *Consil.* 11. *n.* 35. *lib.* 1. Dahero

Zum neundten Paulus de Castro *in L. placuit. circ. f. c. de Iudic.* also schreibt: Wir müssen nit vnserem Kopff nach/ wegen einer billigkeit/ so vns für scheinbar vorkombt/ von beschribenem Rechten abweichen/ dann auff solche weiß kundten alle leges vnd Gesatz abgethan werden/ in deme etliche auß lauter vermuetungen das Gegenspil freuentlich sagen vnd schreiben/ vnnd die beschribene Recht hindan setzen dörfften. 101.

Vmb sonst vnd vergebenlich/ sagt Matth. Stephani *n.* 10. §. *deinde*. wirdt man beschribene Gesatz haben/ wurde auch ins künfftig Gesatz zuschreiben vnnöthig seyn/ wann einem Richter auß seinem Kopff/ oder auß anderer opinion ins gemain den beschribenen Gesatzen entgegen/ ein billigkeit zuerdichten/ vnnd von den geschribenen Gesatzen abzuweichen/ vergunt vnd zugelassen wäre/ weiln auff dise Manier etliche præsumptuosi vnd freuenliche Richter jedwedere beste vnd schönste Gesatz vnder dem prætext einer billigkeit/ dern Gewalt vnd emphasin sie aber nit wissen/ außtilgen wurden. Allda besagter Author hinzu thuet: daß die Gesatz dessentwillen geschriben werden/ daß man nach außweiß derselben leben vnnd vrtheilen solle/ nit daß auß jhnen ein scheinbarliche billigkeit efformiert vnd gemacht werde. 102.

Zu disen tritt hinzu Conradus Mauserus *de nuptijs fol.* 11. Da er sagt: auß einer erdichten billigkeit/ vnnd eines eigenem Sinn vrtheilen wollen/ ist nicht allein gefährlich/ sondern auch freuentlich vnd leichtfertig. Vnd Anton. Fabr. *in rationalibus ad L. quod vero contra.* 14. *C. de ll.* da er sagt: daß wann es die billigkeit indistinctè vnd vnuerschaidenlich dem beschribenen Rechten vorzuziehen zugelassen wäre/ so wurde gar leicht das gantze Recht vnder vnnd vbersich gekehret. 103. 104.

Zum zehendten: so haben die Recht circa obligationes, & circa pericula & commoda rerum, das ist/ die Gefahr vnd Nutzen einer jeden sach/ so einem zugehörig/ circa damna ad dominum pertinentia, das ist die vnfürsehene fäll/ vndergang vnd schaden/ welche der Herr eines jeden dings zutragen hat/ betreffendt/ eine gewißheit 105.

verordnet/ es haben auch die rechtliche disp oſitiones vnd verordnun-
106. gen jhre gewiſe/ augenſcheinliche/ vnd ſteiffe principia vnnd funda-
menta. Ergò ſo hat die billigkeit hierinn weder ſtatt noch platz. Dann
ein Richter muß den ſichern vnd gepflaſterten Weg / das iſt durch die
text der Geſatz gehn: vnd welcher der billigkeit nachgehn muß/ der kan
nicht wider die leges oder Geſatz vrtheilen/ob ſie gleichwol ein ſchärpffe
in ſich begreiffen theten. Weiln er nicht nach der billigkeit ſeines ei-
genſinnigen Kopffs/ſonder nach dem jenigen/ ſo in dem beſchribenen
Geſatz erfindig/ vrtheilen muß: Niemandt ſoll eine billigkeit auß ſei-
ner Taſchen herauß ziehen: Vnangeſehen die Richter jhnen eine miß-
107. bräuchige billigkeit ſelbſt machen vnd erdichten/ vnd wollen/ es habe
die billigkeit ein wächſene Naſen / daß man ſie/ wohin man will / zie-
hen könne. Wie dann diſe auß vnderſchidlichen Doctoribus beyge-
brachte Wort vermelt/ vnd denſelben beyfallt Tiberius Decianus *vol.*
1. reſponſo 36. n. 43. & 44. Ita Dn. Bohs. *in conſult. cenſ. p. 1. n. f.*
108. Zum ailfften: die H. Schrifft ſelbſt befilcht die Todtſchläg/vnd
andere Laſter nach außweiß deß Geſatzes ohne alle barmhertzigkeit/vnd
vnangeſehen aller billigkeit zuſtraffen. *Num. 35. v. 31. Deuteron. 19.*
109. *v. 13.* vnd Marcellus Ictus. *in L. perſpiciendum. 11. in pr. ff. de pœnis.*
ſagt/ man ſolle in den gröſſern mißhandlungen nach der ſchärpffe der
Geſatzen gehn. Wann dann in den Peinlichen ſachen das beſchribe-
ne Geſatz ſo ſchnurſtrack zuhalten/ vnd die ſchärpffe der milte vorzu-
ziehen/ warumb nit auch in Burgerlichen?
110. Hergegen aber vermeinen die Patroni vnnd Beſchützer der be-
trübt vnd betrangten Schuldnern/ man müſſe vilmehr die billigkeit/
als die ſchärpffe deß Rechtens anſehen vnd beobachten / welche hierzu
auß vnderſchidlichen vrſachen vnd argumentis bewegt werden. Dañ
111. Erſtlich wirdt auß mancherley textibus juris genommen / vnd für
ein Regul gehalten/ daß die billigkeit dem ſcharpffen Rechten vorge-
zogen werde. æquitatis ratio juris rigori præfertur. *text. in L. ſi tibi.*
20. in f. ff. ſi cert. pet. tex. in c. f. ext. de tranſact. tex. in L. ſi tibi. 25.
ff. de Donat. §. idemq;. ibi, nouâ humanitatis ratione. Inſt. quib. ex
cauſ. manum. non lic. §. item ſi adhuc. Inſt. de mandato. §. namq; ſi cui.
4. ibi, ſed quia ſanè. Inſt. de actio. §. actiones. 10. Inſt. eod. L. ſi quis.
14. §. idem 13. circ. f. de relig. & ſumpt. fun. L. in omnibus. 90. L. &
ſi nihil.

finibil. 183. *ff. de R. I. L. Paulus.* 27. §. *Pomponius. ff. de leg.* 3. *L.* 1. *C. ad S. C. vell. L. pedius.* 4. §. 1. *in f. ff. de incend. ruina. L. hac lege. C. de pact. conuent. super dote. L. benignius* 18. *L. nulla.* 25. *ff. de LL. L. si socius* 81. *ff. pro socio.* In ſpecie aber iſt

Zum andern bekandt der text *in L. placuit.* 8. *C. de iudic.* da ge= 112.
ſagt wirdt: wir wollen/ daß in allen ſachen die Gerecht: vnnd Billig=
keit mehr/ als das enge vnnd ſtrenge Recht beobachtet werde. So iſt
auch bekandt die Rechts Regul/ mit welcher vermeldt wirdt/ daß in
allen ſachen/ zuuorderſt aber in den Gerichten die Billigkeit anzuſehen
ſeye. In omnibus quidem maximè tamen in jure æquitas ſpectanda.

Drittens: ſo pflegt ins gemain geſagt zwerden/ es ſeye gerecht dem 113.
ſtrengen Rechten anzuhangen/ aber noch gerechter die billigkeit an die
Hand zunemmen. Iuſtum eſt inhærere rigori, ſed juſtius æquitatem
amplecti. *argt. L. ſi filius qui patri.* 12. *ibi, juſtius prætor. ff. de vulg. & pup.*

Vierdtens/ ſo wirdt die Obrigkeit gelobt/ in deme ſie die billigkeit 114.
allzeit vor Augen habe. *L. quod ſi Epheſi.* 4. *ff. de eo quod cert. loco.* §. *adhuc autem. Inſt. de bonor. poſſeſſ. L.* 1. *in princ. ff. de vi & vi arm. L. ſed cum patrono.* §. *vlt. ff. de bonor. poſſeſſ. L.* 2. §. 1. *ff. de precario. L.* 1. §. 1. *ff. quod legat. L.* 1. *ff. de legat. præſt. L.* 1. *ff. quod quisq; jur. L.* 1. *ff. de conſt. pecun. L.* 1. *ff. quod falſ. tut. auth.*

Fünfftens: ſo kombt hinzu aller diſer Reguln Vrſach/ ſo mit 115.
dem gemainen Sprichwort außgeſprochen wirdt: Strenges Recht/
groſſes Vnrecht. Summum jus ſumma iniuria. *arg. L.* 7. §. *quod ſi toto.* 5. *in f. ff. de acquir. rer. dom. argt.* §. 2. *Inſt. de ſucceſſ. libert. Dd. in L. placuit. C. de judic.* Cic. 1. *off.* Mynſ. §. *quod ſi naturali.* 25. *Inſt. de rer. diuiſ.* Oldendorp. *in loc. comm. act. diuiſ.* 14. *in pr.*

Zum ſechſten: ſo taugt hierzu das Exempel Pauli Iuriſconſulti *in* 116.
L. 2. §. *item Varus.* 5. *ff. de aq. & aq. pluu. arc.* allda er ſagt: quan-
quam deficiat aquæ pluuiæ actio, tamen opinor vtilem actionem
vel interdictum mihi competere, additq;: hæc æquitas ſuggerit,
etſi jure deficiamur. Die æquitatem oder billigkeit aber nimbt er her
auß dem gemainen axiomate; nemblich wañ einer begehrt/ was jhme
nutz/ vñ andern nit ſchad iſt/ ſo kan vñ ſoll man jhme leichtlich willfah=
ren. Quod alicui prodeſt, & nemini nocet, facilè eſt concedendũ.

Sibendẽ dient hieher/ wz ich *dec.* 2. *q.* 9. *n.* 147. *in pan. deb.* auß dẽ Senec. 117.
beygebracht/ daß nit alles/ wie es dz Geſatz vñ Gerechtigkeit erfordert/

ſondern

ſondern zuweilen/wie die Güte vnd Barmhertzigkeit anraitzet / zumachen ſeye. Vnd *n.* 149. daß vnſere Zeiten die ſchärffe der alten Rechten nit ertragen mögen/ ſonder auß antreibender noth / vnnd augenſcheinlichen nutzens willen / von der verordnung deß gemainen Rechtens abzuweichen / weilen der Zweck der Geſatzen entweder die Noth oder der Vnderthanen nutzen concerniert. Diſem nicht vnähnlich ſchreibt

118. Zum achten Herr Zorer. *q.* 1. *n.* 166. *& ſeq.* daß dergleichen æquitet, temperatur vnd mitleyden/welche in nachlaſſung der Erbrechtgült pflegt gehalten zuwerden / nach befundenen vmbſtänden & conſideratis conſiderandis , auch in dem proponierten fall zugebrauchen/ bevorab weilen in anforderung der billichen vnnd zuläſſigen

119. Zinſen/ ein gutes judicium vnd geſunde vernunfft anzuwenden/vnnd von allen Zinſen ins gemain nit auß jhme ſelbſt / ſonder nach beſchaffenheit der contrahierenden Perſonen/Zeiten/vnd Orthen/auch mit beobachtung der billigkeit/nutz/ ehr / vnd Chriſtlichen Lieb alſo zu ſtatuiern ſeye / daß die Richter in den Zinßſachen die billigkeit von dem Rechten niemalen ſepariern dörffen. Heig. *lib.* 2. *q.* 1. *n.* 120. *& ſeq.* ſonderlich wann an ſeiten deß Schuldners ein groſſe Armut vnnd vnvermögenheit (derenthalben die prætendierte Zinß nit bezahlt wer-

120. den können) hinzu käme. Beſihe ehrengemelten Herren Zorer. *q.* 8. *n.* 591. da er alſo fortfahret : So iſt hieoben vnderſchidlich angezaigt worden/was die natürliche billigkeit vnd Chriſtliche Lieb mit ſich bringen/ ſo auch dißfals in acht zunemmen / in deme bonum & æquum mehrer/ als die ſtrenge der Rechten vor Augen zuhaben / vnnd vnder dem prætext deß genahen vnd ſtrengen Rechtens/offtermahlen gefählt worden. Port. *conſ.* 170. *n.* 15. *&* 26. Hiller *in inform. jur. n.* 117. ibi, ſubtilitatibus nimium inhærere eſt perniciosè errare. das iſt: Der Schärffe gar zu faſt nachgehn/vnnd anhangen/iſt ſchädlich fählen/wie Baldus vermaint. Beſihe Oldendorp. *in loc. commun. lit.* 8. §. *ſubtilitas &c.* Solchem nach iſt in zweiffelhafftigen dingen die jenige opinion vnd mainung zu amplectiern , welche der billigkeit vnnd güete ähnlicher/vnd von verſtändigen Leuthen nicht kan getadlet werden/ wardurch auch der ander Thail nit vernachtheilt werde. Heig. 1. *q.* 26. *n.* 46.

Bißhero

Bißhero hat der günstige Leser vernommen / wie vnderschidlich 121
die mainungen der jenigen seyen / welche entweder der billigkeit / oder schärpffe deß Rechtens anhangen. Dieweilen aber der / welcher wol vnderschaidet / der warheit nähender ist. Qui bene distinguit proximus est veritati, so gefallt mir nit vbel die mainung der jenigen / welche vnder dem beschribenen vnd vnbeschribenen Recht / vnder einem klaren vnd verdunckleten oder zweiffelhafftigen Gesatz / vnd dann zwischen den vnder : vnd obern Richtern einen vnderschaid machen.

Conclusio prima.

Wann das Gesatz ein Sach oder Handel klar decidiert vnd ver- 122
abscheidet / so muß der Richter demselben / wie hart es jmmer seye / nachgehn / sintemalen solches Gesatz zu temperiern oder milteren / gehört dem Kayser einig vnd allein zu. *text. in L.* 1. 9. 11. 12. *C. de LL.* Gothof. *ad L.* 1. *C. eod. novel.* 43. adde Matth. Stephani. *d. c.* 3. *n.* 4. allda er sagt : wann ein beschribenes Gesatz hell / klar / vnd vndisputierlich ist / so muß man in den Vrthlen solchem schnuer strack nachkommen / vnnd halten. *L. prospexit. ff. qui & à quib.* dann sicherer ist den Worten eines edicts anhangen. Verbis edicti inseruire tutius est. *L.* 1. §. *sed. ff. de execut.* adde Harprecht. *ad* §. *fine scripto.* 9. *n.* 62. *Inst. de I. N. G. & C.* allda er mit wenig verenderten worten meldet / daß wann die Wort eines Gesatzes klar vnd hell seindt / daß sie saluâ ratione recti sermonis, saluaque sententia legumlatoris ein interpretation ex æquo & bono nit annemmen können / so muß das Gesatz / wie es im Buech geschriben stehet / wie hart vnnd widerig der billigkeit es auch jmmer seye / gehalten werden. Auß vrsachen : damit 123
nit die milte interpretation, so zu erhaltung deß Gesatzes innhalts eingeführt ist / zu außreüttung derselben accommodiert vnnd angewendt werde. *L. benignius.* 18. *ff. de LL.*

Vnd hat solches statt nit allein wann ein Gesatz ein gewises fa- 124
ctum particulare, oder einen absonderlichen fall verabschaidet / sonder auch wann dasselbig generaliter vnd ins gemain redet. Dann da ein solcher vnnd gantz gleicher fall / welcher mit anderwertigen circumstantijs vnd vmbständen / so ein veränderung deß Rechten erforderten / nicht afficiert were / sich eraignet / so müessen wir dem Gesatz præcisè

125. nachgehn/ in dem wir vergwißt seynd/ daß die billigkeit desselben schon vor längst censiert, vnd erwogen worden/vnd daß die Rechtsverständige/vnd Römische Kayser/ in beschreib: vnd verordnung der Recht: vnd Satzungen die billigkeit der Menschlichen handlungen wol in obacht genommen haben. Mynsing. *cent.* 6. *obs.* 63. *n.* 1. vnd vor jhme Oldendorp. *in lexic. V. aequitas.* Ein andere vrsach gibt Lessius: dieweil das Gesatz gleichsamb in besitz vnd possession seiner authoritet, valors, vnd hochheit ist: Daher der Richter/ als von Ambtwegen ein Verwalter deß Gesatzes/ dasselbige diser seiner Hochheit nicht entsetzen oder priuiern kan. Less. *L.* 2. *de I. & I.* c. 29. *dub.* 5. *n. f.*

Conclusio secunda.

126. Wann das Gesatz allgemein ist/ oder ins gemain redet / oder da dasselbig zweiffelhafftig / vnnd dunckel zuverstehn ist/ also daß solches auff einen gegenwertigen/mit disen vmbständen bewandten fall/ sich nit recht wil accommodiern vnd ziehen lassen / so kan der Richter mit einer miltern interpretation demselbigen verhelffen / solches lindern vnd moderiern. *per text. in L.* 56. *ff. de R. I.* allda gesagt wirdt: daß in zweiffelhafftigen sachen die güete vnnd milte allzeit vorzuziehen ist: Semper in dubijs benigniora præferenda sunt. *& L.* 168. *ff. eod.* vbi habetur: Quod rapienda sit occasio, quæ præbet benignius

127. responsum. Besihe mehr allegata in dem lateinischen Exemplar. Auß vrsachen: weilen man mehr den Verstandt als die Wort eines Gesatzes beobachten solle. Sententia magis, quam verba legis sunt attendenda: & mentem potius ac intellectum, quàm verba considerare debemus, vnd auß den worten deß Gesatzes/ wirdt das strenge Recht eingefüehrt/aber auß dem Verstandt desselben die Billigkeit.

128. Matth. Stephani. *n.* 7. *&* 22. Daher sagt Herr Zorer *n.* 845. Quod æquitas sit modus interpretandi leges, pacta, & statuta; die Billigkeit seye ein weiß vnd richtschnuer/ warnach man die Gesatz / Pacten, Statt: vnd Landrecht interpretiern vnd außlegen solle. Dec. *ad L. in omnibus. ff. de R. I.* Besihe auch Lessium. *de Iust. & Iur. L.* 2. *c.* 29. *dub.* 5. *n.* 47. allda er vermeldt/ dz auch ein Richter oder nidere Obrigkeit zur zeiten von einem geschribenen Gesatz abweichen/ vnd wider die

Wort

Wort eines Gesatzs vrthailen könde / wann er für gewiß waist / daß der Gesatzgeber ein anders dardurch habe verstehn vnd andeütten wollen/vnd daß er nit gewolt/daß eben der Casus durch seine Wort in dem Gesatz solle begriffen oder decidiert sein: dann in disem fall / muß er sich einer interpretation gebrauchen/ in deme er mehr dem Verstandt deß Gesatzgebers/ als dem innhalt der gebrauchten worten nachgehn soll: sonsten wirdt sein summum jus, summa injuria, strenges Recht/ grosses vnbildt. Jn gleichem sagt Oldendorp. *in lexico*, æquitatem accipi pro ἐπιεικεία oder für ein milterung deß beschribenen Gesatz/in einer circumstanz der Sachen/ Personen vnd Zeiten. Besihe Weselnb. *in parat. n. f. ff. de l. & l.* da er vermeldet: die obseruanz der billigkeit scheine zum maisten in den beschribenen Gesatzen / solche ex æquo & bono, auff ein gesunde vnd gute Vernunfft/auch auff ein rechten Verstandt zu accommodiern vnd außzulegen. *L. nulla* 24. Matth. Steph. *loc. cit. n.* 21. *& seqq.* & *L. in ambigua.* 19. *ff. de LL.* Harp. *loc. cit. n.* 58. da er sagt/daß die billigkeit vmb die sich zutragende fäll/vnd sonderbare Personen/nach erwegung der Sachen / Personen/ Orths/ vnd der Zeiten vmbständt verstern thüe.

129.

130.

Conclusio tertia.

131.

Wann ein Fall nit klar vnd deütlich / noch auch verdunckelt in einem Gesatz begriffen ist/ so muß der Richter in dem Vrthailn der billigkeit sich gebrauchen/ vnd dasselbig/ was an dem Gesatz abgehet/ ersetzen. Dahero sagt man: die Billigkeit müesse den abgang deß Gesatzes erfüllen. deficiente jure vel lege æquitas supplet. Die vrsach gibt Matth. Steph. *de art. jur. c.* 3. *n.* 5. dann das auff einen jeden absonderlichen fall/ ein absonderlich Gesatz gesetzt vnd verordnet werde/ das ist so wol bey den alten als disen Zeiten vnmüglich. Jn betrachtung die Gesatz vnd Rathschläg nit also haben können beschriben vnnd gesetzt werden/ daß sie alle Fäll/ welche sich zu jeden Zeiten zutrugen/ inn sich begreiffen solten/ sonder es ware genug/ daß sie die jenige / so sich gemainklich eraigneten/verabschiden thäten. *L. nõ possunt. L. neq;, leges. ff. de LL.* dahero wird gesagt/die Billigkeit habe jhr Regimẽt in denjenigen sachen vñ fällen/welche zu recht nit verabschidet seind. Steph. *n.* 4.

133. Vnd obwoln es das anſehen hat / es könne ſich nichts newes
aufftrechen / welches ſich nit ſchon durch ſouil hundert Jahr zum öff-
fern zutragen hätte : ſo vermaindt doch beſagter Stephani *n.* 18. daß
wann ſchon noch ſouil beſchribener Geſatzen / als jetzt de facto ſeynd /
promulgiert wurden / ſo wäre es doch vnmöglich / alle ſich eraigende
fäll / vnd vil weniger deroſelben / vnderſchidliche Vmbſtändt in denſel-
135. ben zuuerfaſſen / vnd zubeſchreiben. Deſſen vrſach beſihe in dem La-
teiniſchen Exemplar. *n.* 134. Beſihe auch Weſenb. *n. f. ff. de l. & l.*
da er zaigt / es ſcheine der gebrauch der billigkeit in deme herauß / daß
in den jenigen / welche noch auß den Worten / noch auß dem Verſtand
deß Geſatzes / noch mit vilen ratiociniern kõnen verabſchidt werden /
dieſelbe für ein Regul der Vernunfft vnnd deß Rechtens könne ge-
braucht werden / dann man dißfals dem jenigen / was die billigkeit in
Sinn gibt / nachfolgen kan. *arg. d. L. 2. d. §. 5. ff. de aq. & aq. plu. arc.*

Concluſio quarta.

136. Wann etwas von den Rechten nit decidiert iſt / ſonder bey den
Gelehrten ſtrittig / ſo muß auß diſen vnderſchidlichen mainungen / die
milder vnnd billicher vorgezogen werden. *per text. in c. ſi vir & ibi*
Hoſtiens. *de cognat. ſpirit.* Mynſ. *cent. 2. obſ.* 10. *n.* 12. Damit aber
der Richter wiſſe / wie er das Iudicium diſer billigkeit formiern vnnd
anſtellen ſolle / ſo iſt zubeobachten die folgende Lehr / vnd Schlußred.

Concluſio quinta.

137. Wann die beſchribene Recht oder Geſatz einen fall vnnd handel nicht
decidiern, ſo muß der Richter die billigkeit den allgemainen / vnnd
von den Gelehrten der Vernunfft nach beſchribenen Reguln con-
formiern, damit er nit von dem Zweck der Warheit abweiche /. poſt
Oldendorp. Matth. Stephani. *n.* 18. *in f.*

138. Dann dergleichen allgemaine Regeln ſeynd alsdann zubeobach-
ten / wann kein ſonderbares Geſatz vorhanden iſt. *c. f. ë. de tranſact.*
139. beſihe was ich geſchriben *decad.* 1. *patroc. in q.* 9. *n.* 141. Vrſach :
dann obwoln Gott die Natur deß Menſchlichen Geſchlechts alſo vnd
der geſtalt erſchaffen / daß er zwar alles von den zukünfftigen hand-
lungen auff ainicherley weiß nit kundte gewiß vorſchreiben / ſo hat er

vns

vns doch ein wissenschafft gegeben / daß wir kundten etliche gewise formulas der Erbarkeit ins gemain vorschreiben / nach denen man alle jederweiln sich begebende fäll ex bono & æquo, das ist nach gewiser erwegung der Vmbständ richten vnd schlichten solle. Oldendorp. *in lex. v. æquitatis causa efficiens.*

Dahero da sich ein fall zutragt / welcher in den geschribenen Sa- 140.
tzungen nicht wäre allerdings decidiert, so muß der Richter nach
Vmbständt derselben Satzungen / mit applicierung der gemainen
Rechts Reguln erwegen / was jhme zu decidiern gebühre. Olden- 141.
dorp. *in lex. v. æquitas.* dessen Vrsach ist: Dann gleich wie die Gebäw
mit der den vornembsten Orthen desselben applicierten Richtschnur
pflegen probiert zwerden: Also beschicht es auch mit der billigkeit / da
man dieselbe in denen sich begebenden fällen mit jhren Vmbständen /
zu den beschribenen Rechten halten thuet. Idem ibid. *v. æquitatis cau-*
sa formalis. & ex ipso Mynſ. *cent. 6. obſ. 63. n. 2.* Da er *n. 3.* sagt / 142.
die billigkeit werde ein vnbeschribenes Recht genendt / nit daß man
sie ohne beobachtung deß beschribenen Rechten solte æstimiern, son-
der daß sie von den geschribenen Rechten vnd fällen etwas weiters
abwegs gehe / derohalben so seye dieselbe allzeit gegen den gemeinen
Rechten zuhalten vnd zuconferiern.

Es kan auch ein Richter / wann er zwey oder mehr vnderschid- 143.
liche Gesatz / auff einen fall gerichtet / vor sich hat / dern das eine voll
deß strengen Rechtens / das ander aber die billigkeit formiert vnd be-
greifft / die sach für zweifelhafftig halten / vnd die billigkeit dem stren-
gen Rechten vorziehen.

Er muß aber dißfals vor allen dingen aller circumstanzien 144.
vnd Vmbständt / wegen der Person (derselben alter / beschaffenheit /
Mann: oder Weibsgeschlechts) wegen der sach an sich selbst / vnnd
derselben bewandtnuß / wegen deß Orths / vnd zeit ein fleissigs Exa-
men anstellen / vnd für alles auffs genächst beobachten. post Olden-
dorp. *ad L. 1. de l. & l.* Matth. Strephani. *n. 19.*

Concluſio ſexta.

Ob gleichwol ein Richter oder nidere Obrigkeit die billigkeit / so 145.
von beschribenen Rechten keinen beystand hat / nit in obacht nemmen

solle/ vnd anders/ als was zu recht versehen/ nit vrthailen kan. *L. placuit. C. de Iudic.* Gail. 2. *obs.* 23. *n.* 26. Lessius. *de I. & I. L. 2. c.* 29.
146. *dub.* 5. *n.* 46. So kan doch der Kayser oder Pabst die vnbeschribene billigkeit/ dem beschribenen strengen Rechten vorziehen. Gail. 1. *obs.* 66. *n. f.* **allda er** *allegiert* Afflict. *tit. quæ sint regalia. c.* 1. *n.* 41. welcher solches auch extendiert auff deroselben Räthe/ als welche die
147. Personen jhrer Herrn repræsentiern, besihe dergleichen mehr apud Gail. 1. *obs.* 42. Dessen vrsach gibt Lessius *loc. cit. n.* 47. Dieweiln der Kayser oder Papst bißweiln in dem beschribenen Rechten in lege positiua dispensiern, vnd die strenge deß Gesatz nachlassen oder miltern kan / wie Er vermaindt/ dem gemainen Nutzen am fürständigsten zuseyn: Dises aber kan kein nachgesetzte Obrigkeit oder Richter/
148. es seye dann sach/ er habe eines solchen Obersten Haupts außtruckenliche / oder gleichsamb stillschweigende verwilligung. Die vrsach gibt Oldendorp. *in lexic. v. æquitas.* Dieweiln die Billigkeit ein Richtschnuer deß Rechtens vnd der Erbarkeit ist/ dann gleich wie durch die Richtschnuer die mängel eines Gebäws erkendt werden; Also erkennet vnd vrtheilet auch die æquitet vnd billigkeit/ von dem beschribenen Rechten/ vnd allen handlungen vnd Sitten der Menschen. Derohalben so muß ein Obrigkeit jhre Erkandtnussen dem bono & æquo, das ist den Gött: vnd natürlichen Satzungen (denen zuwider alles/ was abgeurthelt wird/ nothwendig vnbillich seyn muß) attemperiern. An jetzo erfordert die zeit/ denen beygebrachten widrigen argumenten zubegegnen.

149. Auff das erste antwortte ich / was in der ersten conclusion ist vermeldt worden / daß in den jenigen fällen / da das beschribene Recht oder Gesatz klar vnd außtruckenlich ist/ wie streng vnnd hart es jmer seye/ jedoch demselben schnuerstrack nachzukomen/ vnd præcisè demselben gemäß zuvrtheilen seye. Ein anders sey es aber/ wañ eines solchen fals halber nichts in beschribenen Rechten verordnet/ oder solches Gesatz zweiffelhafftig/ oder gar vnlauter/ vnnd obscur ist / oder auch da dem sich eraigenden fall solches Gesatz nit allerseits kan accommodiert werden. Besihe Matth. Steph. *d. c.* 3. *n.* 10. §. *proinde.* oder wann mitler zeit dergleichen Vmbständt sich begeben haben / derenthalben billich eintweder ein enderung/oder limitation deß beschribenen Rechten erfordert werde.

Auff

Auff das ander iſt die Antwortt: daß gleich wie allzeit etwas beſ- 150.
ſers/ als de facto iſt/ kan auff die ban gebracht werden. Bono datur melius. *L. vbi autem. 75. §. 2. de Vo.* Alſo kan auch allzeit etwas billichers/ als de facto iſt/ ſtatuiert vnd verordnet werden. L. *ſenſus communis. §. quod verò. ff. de furt.* Derowegen ob gleichwol ein beſchribenes Geſatz auff einer billigkeit fundiert vnd gewidmet / ſo kan doch ein gröſſere billigkeit/ als das Geſatz in ſich begreifft/ geordnet werden.

Ein andere Antwortt kan genommen werden auß dem Matthæo 151.
Stephani. *d. c. 3. n. 20.* da er ſagt/ ob gleichwol ein jedes Recht für ſich ſelbſt billich vnd recht/ auch darinn gantz nichts zutadlen iſt / dannoch ſo wirdt das allgemaine Recht / warhafftig ſtreng vnd ſcharpff ſummum & rigidum, wann es in der höchſten ſchärpffe / vngeachtet der Vmbſtändt auff ein caſum mit ſtrenger außlegung accomodiert wird/ dann es fangt an von der Gerechtigkeit/ vnd alſo vom Rechten abweg zugehn/ vnnd auß ſolchem ſtrengen Rechten entſpringt gemainglich das höchſte Vnbildt. L. *nulla 25. ff. de* LL.

Auff das dritt antworttet Harprecht §. *ſine ſcripto. 9. n. 68.* 152.
Inſt. de I. N. G. & C. Ein anders ſey es von den Geſatzen vrtheilen/ ein anders aber die Geſatz vermittelſt der billigkeit miltern / vnd dieſelbe dem jenigen gemäß/ was recht vnd billich iſt / zuinterpretiern vnd außzulegen. Das erſte iſt dem Richter nit zugelaſſen / das ander aber iſt jhme nit allein zugelaſſen/ ſonder auch aufferlegt.

Auff das vierdte antworttet man/ alsdann werde gemainglich 153.
ſchädlich gefehlt/ wann einer in anſehung der Rechten wiſſenſchafft/ die Frag/ ob diß oder jenes billich vnd guet ſeye/ ſeiner Willkuhr vnd eignen Sinn vertrawet/ vnd auß dem billich: vnd guten das beſchribene Recht zuinterpretiern ſich vnderfangen will. Matth. Stephani. *loc. cit. n.* 14. Allda er poſt Oldendorp. *in tract. de jur. & æquit.* die billigkeit beſchreibt/ quod ſit animi judicium ex vera ratione pe- 154.
titum, de rerum ad honeſtatẽ vitæ pertinentium circumſtantijs, *manifeſto jure non deciſis*, rectè diſcernens, quid fieri aut non fieri juſtum, bonum & æquũ ſit, die billigkeit ſeye ein vrthel deß Gemüts/

auß rechter vernunfft gefällt/ vber die vmbständt/ so zu einem erbaren wandel gehörig/vnd zu recht außtruckenlich nit decidiert seyndt/welches Vrtheil recht vnd wol vnderschaidet / was billich vnd guet sey zuthuen / oder nit zuthuen.

155. Auff das fünffte ist die antwort/ ob gleichwolen die interpretation vnd erleütterung eines dunckeln oder vnlautern Gesatzes von der Hochheit vnd Mayestätt deß höchsten Haupts zubegehren/ so ist jedoch solches zuverstehn/entweder von der interpretation deß jenigen Rechten/welches gantz an sich selbst vnbillich zusein erscheinet / der gestalt/

156. daß solches vnbilliche Gesatz gantz abgethon/vnnd zumahlen ein newes darfür auffgericht werde: (ein solche interpretation behaltet jhme der Kayser in den eingeführten Gesatzen billich vor/dann dem jenigen allein/welchem zugehört ein Gesatz auffzurichten/ gehört auch zu/solches wider abzuthun. Eius solius est abrogare legem, cuius est condere) oder es ist zuverstehn von dem jenigen Gesatz oder Rechten/dessen

157. verstandt so vertunckelt vnd vnlauter / daß derselbige keines weegs eliciert vnd abgenommen werden kan/also daß die interpretation gäntzlich ermangelt. In welcher gantz zweiffelhafftigen vnnd vnlautern Sach / wirdt dem Richter der recurs zu dem Kayser zunemmen sein: Aber nit / wann er auß einer bewehrten vrsach ein billichen verstandt auß dem Rechten oder Gesatz herauß bringen vnnd schliessen kan. Also sagt in terminis Harprecht. *loc. cit. n.* 63. *&* 64. vnnd dienet hierzu *textus in L. etsi.* 183. *ff. de R. I.* allda Marcellus I. C. sagt. Etsi nihil facilè mutandum (ex sollennibus) tamen vbi æquitas euidens poscit, subueniendum est.

158. Die antwortt auff das sechste Argument/ weilen dieselbig dem Leser nicht wol in teutscher Sprach mag vorgebracht werden / ist auß dem Harprecht zusehen im lateinischen Exemplar. *n.* 158. *&* 159.

Auff das sibendte/ achte/ neundte/ vnd zehendte ist die antwortt/ Es wollen die Lehrer damit nit mehr anzaigen/als daß der Richter nit solle seinem aignen gutbedunncken/ mainung vnnd wohn nach / die geschribene Gesatz temperiern vnd milteren/sonder die billigkeit also wie oben bey der vierdten conclusion vermeldt worden/ formiern. Es verbieten aber die Doctores nicht / daß wann es ein augenscheinliche Noth/ nutzbarkeit/ vernunfft vnd billigkeit erfordere/der Richter nicht

bißweilen

bißweilen mit guter beschaidenheit vnnd Gewissen davon abweichen
könne: Dann gleich wie in den jenigen / was zu deß Richters will- 161
kuhr gestelt / derselbe keines weegs seinem aignen gutbeduncken vnnd
verstandt/ sonder dem gemainsamen gutachten eines jeden Verständi-
gen folgen/ vnd sein gutachten dem gemainen Rechten confirmiern.
Wesenb. *n.* 3. *ff. de probat.* vnd dasselbe mit den Rechten vnd billigkeit
vberein stimmen solle. Damhoud. *in prax. crim. c.* 36. *n.* 3. Also solle 162
er auch die Billigkeit auß dem natürlichen vnd beschribnen Rechten/
wie auch auß den guten Sitten formiern. Dañ auß disen allen wirdt
ein schöne/ vnnd dem gemainen nutzen hailsame mixtur vnnd vermi-
schung/vermittelst einer gutẽ beschaidenheit vnd Gewissen resultiern.
Oldendorp. *in lexic. V. aquitatis causa mater.* Besihe hieoben in der
vierdten Conclusion mehr davon. Derohalben ist die Billigkeit dem 163
strengen Rechten vorzuziehen / wann sie nun dem Rechten ähnlich/
vnd auß demselben zuschliessen/oder da sie nit aigensinnig ist. post Go-
thofr. *in L. quod Ephesi.* §. 1. *ff. de eo quod cert. lo.* Dn. Zorer. *q.* 1.
n. 159.

Auff das Ailffte antwortet man/ es setze Marcellus IC. in ange- 164
zogner Stöll *L. perspiciendum* noch hinzu/ daß der Richter die strenge
der Gesatz / cum temperamento benignitatis mit vermischung einer
milterung vollziehen/vnd derselben nachfolgen müesse:Dise milterung
aber ist die Billigkeit selbst / vnd gezimbt sich in allweeg dieselbe in den
schärpfferen Peinen vnd Straffen zubeobachten. Harpr. *loc. cit. n.* 65.
allda er hinzu thut: man müesse darumb nit vermainen / daß die Bil- 165
ligkeit allzeit in der milte vñ comiseration bestehe/ sintemalen die Bil-
ligkeit bißweilen nach grösse der mißhandlungen die Straffen erst in-
tendiert vnd schärffet. *arg. L.* 1. *in pr. ff. de eo per quem fact. erit. L.* 1.
§. *f. ff. si quis testam. liber esse.* vnnd diß seye von der vnbeschribenen
Billigkeit genug. Jetzt wollen wir widerumb zu dem beschribenen
Recht/ oder zu dem jenigen/ welches noch geschriben werden
kan / kommen.

Die zwölffte Frag.

Ob durch Kayserlich Edict vnd Satzung / oder auch Landt: vnnd Stattrecht eingeführt werden könne/ daß die Zinß von verwichenen Jahren hero nicht bezahlt/ sonder nachgelassen werden sollen?

1. Es ist bißhero zum öfftern vermeldt worden/ es seye in dem Rechten außtruckenlich nit decidiert, daß die verderbte vnnd betrangte Schuldtner der Zinßbezahlungen gefreyet seyen. Demnach es aber ein anders ist / von dem Rechten schon decidiert seyn/ vnd ein anders für ein Recht können eingeführt vnd angenommen werden/ so folgt nun anjetzo dise Frag: ob auffs wenigst von newem dergleichen constitutiones, Satzungen / Statt: vnnd Landtrecht auffgericht werden können?

2. Ich hette mir ein scrupul gemacht / wann ich motu proprio, vnd auß eigner bewegnuß dise Frag in zweifel gezogen hätte/ in deme es für ein sacrilegij crimen angezogen wirdt/ von der authoritet vnd hochheit der Gesatzgeber zudisputiern. *L. sacrilegij. 5. C. de diuers. rescript. L. disputare. 3. C. de crim. sacrileg.* Gail. 1. *obs.* 14. *n.* 6.

3. Dieweiln aber feri patroni pauperum dem Römischen Kayser vnd andern Reichsständen die Händt zubinden kein scheuhen getragen/ will ich mich vnderfangen/ die authoritet vnd hochheit derselben/ souil ich wirdt können / zubeschützen.

4. Halte also vnerschrocken darfür / vnd glaub vestiglich / es hindere nichts / warumb nit ein Gesatz/ Statt: oder Landtrecht eingeführt werden könne. In bedenckung den Armen zum besten newe
5. Satzungen eingeführt/ vnd die zuuor schon eingeführte verbessert werden können. §. 1. *Nouel. de non elig. secund. nub.* Gregor. Tholos. *in syntagm. jur. p. 3. l. 22. c. 14. n. 2.*

6. An Exempeln ermanglet es nit bey den alten Römern vnd Gesatzgebern/ welche zu trost vnnd vberhebung der Schuldtner vnder-
7. schidliche remedia vnd mittel eingeführt. Vnd zwar als in den alten Rechten versehen vnd erlaubt gewesen/ den Schuldtner/ da er nit zubezahlen hatte/ in den Kercker zuwerffen/ oder dem Glaubiger in die dienstbar-

dienstbarkeit gleichsamb für einen Leibaignen Knecht zuübergeben.
Besihe *patr. debit. decad.* 1. *q.* 5. *n.* 106. *cum seqq. & q.* 8. *n.* 10. 8.
Matth. Steph. *ad Nouel.* 135. *n.* 2. Ist solches recht von den folgen=
den Gesatzgebern für allzuhart gehalten/ dahero von jhnen mit der zeit
gemiltert vnd verordnet worden / daß die bezahlung einig vnnd allein
auß deß Schuldners Güetern geschehe/ vnd sein Leib nit dem Glaubi=
ger vbergeben werden / noch auch das geringste deßwillen leiden oder 9.
außstehn solle. Besihe *decad.* 1. *q.* 5. *n.* 111. vmb welcher vrsach
willen vnderschidliche mittel/ dem Kercker zuentrinnen / nachmals 10.
erfunden worden. besihe *decad.* 1. *q.* 7. *n.* 101. vnnd anfänglich vom
Iulio Cæsare das beneficium cessionis, oder die abtrettung der Güe=
ter eingeführt. *L. legis Iuliæ.* 4. *C. qui bon. ced. poss.* Tholos. *c.* 14. *n.* 1.
Matth. Stephani. *ad d. Nouell.* 135. *n.* 4. *idem. ad Nouell.* 4. *n.* 32.
Dieweiln aber solche abtrettung gleichsamb schmächlich / herb vnd 11.
bitter. *Nouell.* 4. *c. quod autem.* 3. *Nou.* 135. *vid. quæst.* 6. *patroc. q.*
2. *n.* 99. *q.* 2. *n.* 88. *& n.* 58. in dem die cedierende wenigst infamiâ
facti notiert, vnnd bey ehrlichen Biderleuthen deßwegen gescheucht
werden. Matth. Wesenb. *in parat. in f. de cess. bon.* Franc. Hoto=
man. *q.* 26. *circ. fin.* Dahero hat der Kayser Iustinianus, welcher sei=
nen Vorfahrern mit der güete vnd Menschlicher zunaigung vorzu=
gehn sich jederzeit beflissen. §. *& quia.* 12. *Inst. de fideicommiss. hæred.*
nachmals zu trost vnd gunst der verderbten vnd betrübten Schuldt= 12.
nern das beneficium Nouellæ 135. erfunden. Daß nemblich keiner
derselben von seinen Güetern abzutretten genöthigt werden solle/ war= 13.
von ich außführlich gehandlet in patroc. debit. *decad.* 2. *q.* 1. *& 2,*
Damit aber die Glaubiger nicht all zu hoch beschwärt wurden. *arg.*
Nou. 4. *c.* 3. *circ. f.* hat er gesetzt vnd verordnet / daß wann der
Schuldtner ligende Güeter hätte/ dieselbige versilbert wurden / oder
da kein Käuffer sich herfür thun wolte / solche dem Glaubiger an
statt der bezahlung / so hoch sich die Schuldt erstreckte / eingeant=
worttet wurden. *tex. in* Nouell. 4. *c. quod autem.* 3. *auth. hoc nisi.*
C. de solut. Zanger. *de except. p.* 3. *c.* 1. *n.* 145. wardurch nicht
allein die Gefängknuß / *per notata decad.* 1. *q.* 7. *n.* 10. *cum seqq.*
Cuiac. *ad Nouell.* 4. *v. sed ea cessio.* sonder auch die cession vnnd
abtrettung zuentfliehen. Besihe *dec.* 1. *q.* 7. *n.* 105. *&* 106.

damit einer/ so mit Güetern bezahlen kan/ nit mit schmälerung seiner Ehr vnd guten Leumuths abtretten müste. Wesenb. *in paratit. n. f. de cess. bon.*

14. Eben also haben etliche Gesatzgeber vor dem Kayser Iustiniano gewolt/ es seyen etliche actiones, vermittelst deren wir nit allzeit dasjenige/ was man vns schuldig/ gantz vnd völlig / sonder bißweiln weniger bekommen/ dahero etlichen das beneficium gegeben worden / daß sie ein mehrers zuthun nit schuldig/ als sie wol vnd leidenlich thun mögen/ in beobachtung/ daß sie nit gar zu eusserster Armuet gebracht werden. Hartman. *lib. 2. tit.* 18. *obs.* 5. *n.* 1. *&* 2.

15. Dann obwoln zwar das Zil vnd end aller actionen ist / damit einem jeden / was jhme gehört / vnnd man jhme von rechts wegen schuldig/ zugelegt vnd gegeben werde/ vnd auff disen Zweck alle Gesatz vnd Recht zihlen/ so erfordert doch die billigkeit nit allzeit/ daß ein jeder zu seiner Schuldt völlig gelange/ seinem Gegentheil aber / alles was er hat/ abgenommen werden solle. Dann es seynd etliche fäll / in denen man ein commiseration, mitleiden vnnd menschliche zunaigung gegen dem Nächsten haben solle / damit nicht das strenge Recht zu einer Schmach/ Vnbild vnd Vnrecht außschlage. Oldendorp. *in loc. comm. act. diuis.* 14. *in princip.*

16. Also hat der Kayser Constantinus *in L. quoties. 2. C. de precib. Imp. offerend.* in gleichem Gratianus, Valentinianus, vnd Theodosius *in L. vniuersa. C. eod.* den Verderbten/ vnd durch vnfürsehenen fall erarmbten Schuldtnern zum besten einen fünffjährigen Anstand eingeführt/ damit sie zeit hetten/ sich vmb Gelt widerumb zubewerben: vnd deß täglichen Vberlauffs vnd anforderens vberhebt/ vnd nit also gepeiniget werden/ sonder entzwischen verschnaufen / nach Geltmitlen trachten/ jhre Gegenschulden/ mit welchen jhnen auch andere behafft / einbringen/ vnd also zu besserem auffnemmen gelangen können. Wehner. *in obseru. pract. v. quinquinnel. circ. princ.* Besold. *in Thesaur. eod. §. eoq; fine.* Harpr. *ad §. praterea* 11. *n.* 6. *Inst. de except.*

17. Wann du sagst/ dises alles thüe wenig zu der sach/ in bedenckung solcher Anstandt den (in Latino Exempl. positum est Debitoribus, sed haud dubiè erratum) Glaubigern jhr Recht nicht lediglich benemme/ sonder nur etlicher massen auffziehe. *arg. L. 2. C. de precib. Imper.*

Imper. offer. Vnd wie ich auch selbst vermeldt in Patroc. *decad.* 4. *q.* 9. *n.* 14. die Substanz vnd wesenheit der obligation nicht erlöschet/ sonder allein die execution hindertreibe. Brun. *de cess. bon. q.* 2. *princip. n.* 11. vnnd die Schuldner dardurch allein auff ein zeitlang von anforderung der Glaubigern enthebt werden. *Idem q.* 15. *quart. quæst. princ. n.* 3. Harpr. *ad §. vlt. n.* 21. Angel. Aretin. *ibid. n.* 3. *Inst. de Act.* Antworte ich: Mir seye schon genug / daß den Armen zum besten die Gesatz von newem auffgericht / vnd so zuvor schon auffgericht/ verbessert werden können. §. 1. *Nouell. de non elig. secund. rub.* 18.

Damit du aber wissest / daß die Gesatzgeber auch etliche andere remedia, die Schuldner von jhren Schulden zubefreyen eingefüehrt/ stölle ich dir zu einem Exempel für Lucullum in Asia, welcher (wie Plutarchus in seinem Leben vermeldet) die Schuldner durch dergleichen Gesatz entlediget. 19.

Erstlich hat er gesetzt vnd verordnet / daß vber den hundertisten Thail an statt deß Wuechers/das ist/ eins per cento fürters nit mehr könne vnd solle genommen werden: Item alle vsuras, Wuecher/ vnd Zinß/welche grösser waren/als das Capital selbst/hat er casliert: endlich welches das maiste gewesen/ hat er gewolt vnd statuiert, daß kein Wuecherer vber den vierdten thail deß Schuldners Früchten nemmen könne vnd solle / der jenige aber / welcher den Wuecher selbst zu dem Capital geschlagen/ solle beede verlohren haben. Also vermeldt Couarr. *var. resol. l.* 3. *c.* 9. *n.* 6. Disem hat nachgefolgt Kayser Iustinianus, welcher *in Nouell.* 121. *& Nou.* 138. verordnet / daß man die Zinß/ wann sie nach vnd nach bezahlt dem Capital gleich worden/ als zum Exempel/ wann man 20. Jahr 5. per cento bezahlt habe/alsdañ keine Zinß mehr schuldig sein solle/ vnd wann nachmalen etwas weiters von Zinsen bezahlt werde / solle dasselbig an dem Capital herab gehn/ welches Gesatz / weilen es noch niemahlen auffgehebt worden/ ist sich zuverwundern/ daß sich desselben nicht zu zeitten die mutuarij vnd Schuldner gebrauchen/vnd bedienen. 20. 21.

Es ist aber/ sagst du/ daß wuecheren für sich selbst vnrecht vnnd verbotten / dahero odios vnd hässig / vnd also leichtlich abzuschaffen gewesen: Dannenhero kan von dem Wuecher auff vnsere Zinß nicht wol argumentiert werden. Antwortt/ in blossen anlehen ist die ab- 22.

zinsung anders nichts als ein Wuecher / vnd also der constitution Kayſers Iuſtiniani vnderworffen.

23. Fürs ander/ſeynd in den alten zeiten die verſprochene vſuræ vnd Wuecher de jure ciuili eben ſo wol zugelaſſen geweſen / als jetzt zu vnſern zeiten die Zinß.

24. Damit du aber ſeheſt / daß der Geſatzgeber gegen den erambten Schuldnern tragende beneuolenz vnd gutwilligkeit nicht allein bey nachlaſſung deß damahligen Wuechers verbliben/ſonder auch biß auff die Capital ſich erſtreckt habe / ſo wiſſe/daß D. Marcus *in L. 7. cum ſeqq. ff. de pact.* den Schuldnern zu gutem vnnd derſelben befreyung eingeführt / daß wann der maiſte thail der Glaubiger / ein thail jhrer Schulden nachlaſſen thete / der wenigere thail pro rata ſua daſſelbe auch ſie wolten oder wolten nicht/ thun müeſten/welches vor jhme niemandt verordnet gehabt.

25. Alſo hat auch Iulius Cæſar, als nach dem innerlichen Krieg trawen vnd Glauben der Schuldner in gantz Italia gefallen/ auch die Schulden wenig bezahlt werden wolten/ Befelch erthailt vnd verordnet/ daß man die Güeter vnd gantzes vermögen derſelben nit dem werth nach/ was ſie damahlen / ſonder was ſie vor dem Krieg gegolten/ ſchätzen/ vnnd dieſelbe an ſtatt bahrer bezahlung den Glaubigeren einraumen vnd vbergeben ſolle/ vnnd ſolches iſt allein beſchehen / der Schuldtner Ehr vnd guten Namen dardurch zuerretten. Iul. Cæſar *in hiſtor. bell. ciuil. in pr.*

26. Ja daß noch mehr / hat er gewolt / daß das jenige/was an ſolchem Wuecher oder Zinß bezahlt worden/ an dem Capital ſolte abgezogen werden/welcher geſtalt allerdings der vierdte thail der Schuld verlohren wurde. Sueton. *in Iul. Cæſ. n.* 42.

27. Warauß abzunemmen/ daß nit allein diſe Wuecher oder Zinß nachgelaſſen / ſonder auch das Capital gemindert/ vnd der vierdte Thail deß gelihenen Geldts verlohren worden. Vnd diſes alles wegen außgeſtandenen jnnerlichen vnnd burgerlichen Kriegsbeſchwerden / auch zu beſchützung der Schuldner Trawen / Glauben/ vnd guten Leumuths.

28. Sagſt du / diſe Exempel ſeyen von einer weit andern materi hergenom̃en/ vnd dahero tanquam à ſeparatis könne nichts ſchließliches

29. inferiert werden. Antwort ich / daß die jenige ſachen / welche auff einer vrſach vnd gleichem Grundt beſtehn/nit pro ſeparatis oder für vnderſchai-

derschaiden zuhalten. Separata non ſunt quæ in ratione conueniunt. Es iſt aber allhier eadem vel maior ratio vorhanden. Dann wann von wegen deß Kriegswesens das Capital ſelbſt hat geſchmälert werden können/warumb ſoll daſſelbig nicht auch im Zinß können zugelaſſen werden?

Damit aber an das Tagsliecht gegeben werde / daß auch in der 30.
Zinßmateri newe Satzungen eingeführt/vnd die alte verändert werden können / ſo iſt gewiß / daß die Päbſt Martinus V. & Calixtus III. eben in beſagt diſer Zinßmateri etliche wenig conditiones vnd geding vorgeſchriben/ welche bey jhren zeiten / zu verhüetung alles wuecherlichen betrugs gar wol erklecken thäten. Da aber Pius V. den verkehrten Wandel vnd Sitten ſeiner zeit geſehen/ iſt er mit den vorigen conditionibus nit zufriden gewesen / ſonder hat noch etliche andere hinzu geſetzt/ damit er allen zu ſeiner zeit ſchwebenden betrug abkehren möchte. Caniſ. *c.* 11. *de Cenſ. n.* 8. §. *cæterum.* Aber Nicolaus V. vnd Gregorius XIV. haben die Zinß/ſo vnder andern conditionibus vnd bedingnuſſen auffgericht worden/ zugelaſſen. Leſſ. *c.* 22. *dub.* 13. *n.* 92. *vide notata ſup. p.* 1. *q.* 2. *n.* 121. 31.

Vnd daß newe Satzungen in formb vnd maß die Zinß oder Widerkäuff auffzurichten eingeführt werden können/deſſen hat ein Exempel gegeben Kayſer Maximilianus I. auff dem Reichsabſchid zu Augſpurg 1500. auffgericht/ allda er neben der von Martino vnd Calixto vorgeſchribenen formb /ein zimbliche maß vnnd ordnung der Widerkäuff oder Zinß halber zumachen/den Reichsſtänden vollkommen Gewalt vnd Macht gegeben / damit ſich ein jeder in widerkäuffen derſelben formb vnd maß wiſſe zugebrauchen. 32.

Ebnermaſſen hat auch Kayſer Carl der Fünfft/in der Reformation guter Policey zu Augſpurg 1530. auffgericht. Vnder dem Titul/ von wuecherlichen Contracten. §. vnd nach dem/ von newem geſetzt vnnd verordnet/ daß von dem Hundert nicht mehr/ dann fünff gegeben vnd genommen werden ſollen / welches zuvor in der verordnung Kayſer Maximilians mit geweſen / benebenſt hat er auff den Vbertretter eben die jenige Straff / ſo auff die Wuecherer zuvor geordnet vnnd aufferlegt worden / conſtituiert vnnd verordnet. Beſihe Caniſ. *in not. ad dict. conſtitut. Carol. de vſur. & cenſ. fol.* 212. 33.

welches

welches er nachmaln Anno 1548. vnder bemelten Titul §. Vnd nach dem. repetiert vnd widerholet.

34. In gleichem Kayser Rudolff der ander/ da er gewahr wurde/daß die Zinß= Käuffer vnd Schuldtner / so auß jhren Güetern kein Geltzinß / sonder Früchten: Als zum Exempel/ Korn oder Wein verspro=chen/ Solche Früchten aber nachmaln starck auffgeschlagen / vnd di=ses also zu vnwiderbringlichen schaden der Schuldtner geraichen thete/ hat er dieselbe vmb souil releuiert, gesetzt vnnd geordnet / dise Früchtgülten oder Zinß zu Gelt anzuschlagen/ also daß an Korn oder Wein nicht mehrers solle begehrt oder genommen werden / als zu Gelt angeschlagen von 20. fl. 1. fl.

35. Was hätte er dann nit gethan/ wann er gesehen/ daß nit allein die Früchten auffschlagen/ sonder daß auch gar keine / oder doch we=nig auff den Güetern erwachsen theten? Besihe Frideric. Martini *c. 4. n.* 107.

36. Eben vmb diser vrsach willen sagt Nauarra *ad c. si fœnerauerit.* 14. *q.* 3. *n.* 120. seyen die Früchtenzinß in Hispanien zu Geltzinß ver=endert worden. Jngleichem werden in Franckreich alle Früchten=zinß mit dem pact der widerlösung auffgericht. Carol. Molin. *de com-merc. q.* 21. *& post eos* Frideric. Martini. *c.* 4. *n.* 108.

37. Also hat auch der Durchleüchtigst Herzog Maximilian Chur=fürst in Bayrn/ mein gnädigster Fürst vnd Herr gantz vnd gar abge=stellt / einiche Getraidtgült auff ablösung zukauffen. Landts: vnd Po=liceyord. *p.* 2. *tit.* 1. *act.* 3.

38. Wann du fürwirffst/ seye doch kein Exempel verhanden / durch welches die nachlassung der Zinß vmb Kriegswesens willen/ probiert werden könne/ antwortt ich/ es seyen gar wol verhanden. Dann Kay=

39. ser Justinianus *in Nouell.* 163. *de releuat. trib. publ.* Als er vermerckt/ daß die Kriegszerrüttungen die Güeter also hingericht / daß dieselbe jhren Jnnhabern keine Früchten mehr ertruegen / er auch denselben mit gutem fueg keine Stewr / Anlag oder anderwertige schuldigkeit nit kundte vberbinden/ vnangesehen daß er zu dergleichen Anlaagen von beuorstehenden Kriegs: vnnd andern nothwendigen Außgaben hart angetriben/ vnd er von allen Orthen her mit Krieg angefochten wurde/ so hat er nichts desto weniger den Vnderthanen nit allein die

Außständt

Außständt von verflossenen Jahren her nachgelassen / sondern auch dieselbe / der ins künfftig verfallenden schuldigkeiten vberhebt.

Wann dann der abgang der Früchten oder Mißgewächs den 40.
Nachlaß gemainer vnd herrschafftlichen schuldigkeiten würcket / warumb nit auch der priuatzinsen ? *adde L. forma. 4. §. illam equitatem ff. de censib.* Jngleichem hat weilandt Kayser Rudolff der ander / Als 41.
Año 1594. der Türck mit grosser Kriegsmacht vñ grausamen Anzug allbereit in das Reich herauß wolte / vñ dahero die Reichsstände vmb ein Kriegscontribution ersuechte / hat er denselben freywillig ein grossen theil / vmb vorgewendtes etlich jährigen Mißgewächs willen nachgelassen.

Wann dann ein oder anderjähriger Mißgewächs den Kayser zu 42.
Nachlaß einer / zu abkehrung allgemainer Noth angesehenen contribution vnnd Anlag bewegen vnd mouiern können / wieuil mehr haben / die Kayserliche Mayestätt anjetzo / da die Ständt / vnd vnser allgemeines Vatterlandt von 20. gantzer Jahren her / durch Hunger / Krieg vnd Pestilentz biß auff den jnnersten grad erschöpfft / vrsach / den Schuldtnern (zwar nit allen / sondern den verderbten) die priuatzinß auff ein oder das ander Jahr nachzulassen ? Besihe herren Allum. *f.* 44. *arg.* 19.

Jch will geschweigen deß jenigen / was Dn. Guil. Anton. de 43.
Freudenberg *concl. 9. num.* 14. auß dem Tacito *lib.* 12. *annal. & lib.* 3. erzehlet / welchermassen denen von dem Thracyschen vnd Boßphoranischen Krieg matt vñ müeden Byzantinern auß vergünstigung deß Oberherrn die herrschafftliche schuldigkeiten auff 5. Jahr nachgelassen : So ist auch andern Stätten / so durch Erdbidem geschwächt / mit Nachlaß dergleichen schuldigkeiten / vmb willen sie sich widerumb refrischieren möchten / auff drey Jahr lang verholffen worden.

Darwider möchtest du sagen : Es haben die Kayser jhr jus vnnd 44.
Herrschafftschulden / so sie zufordern gehabt / wol nachlassen können / daß sie aber der Glaubiger jus vnd priuatzinß einmal nachgelassen / das seye noch nit erwisen. Antwortt : dises werde durch die Päbst- 45.
liche constitution vnd Bull Pij deß fünfften gnuegsamb probiert vnd erwisen / welche außtruckenlich verordnet / daß wañ ein Zinßguet eintweder gantz / oder zum theil / zu grund gangen / oder auch gantz oder

zum theil vnfruchtbar worden/ so solle der Zinß pro rata fallen / oder
46. außgelöscht werden. Vnd ob gleichwol diſe Bull in Teutſchlandt nit angenommen/ Leſſ. *lib.* 2. *c.* 22. *dub.* 13. Vnd dahero auch darinn jhr krafft vnd würckung nit gehaben mag/ Caniſ. *c.* 8. *n.* 11. §. *cæter.* der vrſachen/ weiln die leges vnd Satzungen / ob ſie gleichwol promulgiert vnd außgeruffen/ jedoch ehender vnd zuuor nit bündig / als ſie von den Vnderthanen auff: vnd angenommen ſeynd. *c. erit autem. cum* 2. *ſeqq. diſt.* 4. *L. de quibus.* 32. *v. nam cum. ff. de ll. L.* 1. *in prin.*
47. *ff. de conſtit. pecun.* Jch ſtelle aber auſſer allen zweifel / es habe diſe Päbſtliche Bull an den jenigen Orthen/ von welchen ſie angenom̃en/ die krafft vnd würckung einer rechten conſtitution vnd Satzung / Leſſ. *lib.* 2. *c.* 22. *dub.* 13. *n.* 100. Ja daß dieſelbe auch noch in Teutſchlandt könne angenommen werden: dann es wirdt ja ſolche für ſo vngerecht vnd vnuernünfftig niemand halten/ daß ſie nicht an etlichen Orthen / die würckung eines Geſatzes haben könne. Gefallt dir aber die Päbſtliche Bull nit/ weil du etwan der Chriſtlichen Catholiſchen Kirchen nit verwandt/ oder beygethan/ oder weil du vermaineſt / es haben die Geiſtliche Satzungen/ allein in den Geiſtlichen / vnnd nicht auch in Weltlichen ſachen ſtatt vnd platz / oder auch weiln diſe Bull nur von den realzinſen/ ſo auff den Güetern allein / vnnd nit auch von denen/ ſo auff den Perſonen/ oder aber auch von denen/ ſo neben den Perſonen auch auff den Güetern ſambtlich beſtehn/ zuuerſtehn ſey/ ſo will ich dir ein Exempel von einem Weltlichen Potentaten / welcher ſowol die real als perſonalzinß in anſehung der vorgangenen Kriegsbeſchwernuſſen nachgelaſſen / beybringen.

49. Philippus König zu Hiſpanien / nach dem durch innerlichen Krieg die Niderländiſche Landen vnd Prouintzien gantz zerſtört worden/ hat Anno 1587. den letſten Octobris ein edictum laſſen außgehn vnd publiciern, vermittelſt deſſen er den armſeligen Schuldtnern in vilen geholffen/ von Nachtaß aber der Zinſen vnd Jährlichen Gefällen hat er abſonder: vnd außtruckenlich darinn verordnet / wie Franciſcus Zypæus, ein Rechtserfahrner / Päbſtlicher Protonotarius, Canonicus, Officialis, vnd Ertzdiacon zu Antorff / vnd nach jhme Ioan. Chriſtophorus Aſſum *in telo neceſſit. fol.* 57. *& ſeqq.*
50. mit diſen Worten ſchreiben. Wann die Gefäll oder Zinß auß keiner

perſonal-

personalobligation bestuende/ oder das Vnderpfandt (oder Zinßguet) nit zunutzen oder zunüessen wäre/ so wurden die von allen Jahren hero / zu denen man weder sähen/ schneiden/ oder hausen kundte/ vertagte Zinß nachgelassen. Souil aber anlangt die personalzinß / oder die jenige/ welche auff einer personalobligation bestunden/ vnerachtet daß krafft derselben die Schuldtner / dern Güeter auff dem hauffen verderbt vnd hingericht lagen/ dannoch angefordert werden kundten/ nichts desto minder/ weiln auff dise weiß (NB rationem sufficientem, quæ facit recedere à rigore juris) vil Betrübte zu grund gehn kundten/ vñ ein schaden/ so von mehreren getragen wirdt/ nit so starck verletzt/ wann ein jeder von einem allgemainen vbel etwas dauon participiert, vnd auff sich nemmet / sonderlich wann die Zinß vmb Gelt erkaufft werden/ vnd dahero von sich selbst odios vnd häffig seynd/ (ecce causam impulsiuam) welchen dañ nicht mehrer/ als den mixtis, das ist/ den jenigen/ so auff der Person vnd dem Guet sambtlich bestehn/ zuhängen ist/ hat höchsternandter König ex æquo & bono befohlen/ daß den jenigen Schuldtnern / welchen ein merckhlicher schaden zugewachsen/ gebührende dilation vnd verzug gegeben werde/ den jenigen aber / so von allen einkommen gefallen / soll man ein zeit lang/ dem erlittenen schaden gemäß / auch in beobachtung / in was standt vnnd wesen sich die Schuldtner befinden/ einen nachlaß thun. 51. 52.

Nun hast du allhier ein casum, welcher vnsern zeiten / vnnd sich eraigenden fällen gantz gleich vnd ähnlich; du hast allhier ein Satz: vnd verordnung eines großmächtigsten vnd weisesten Königs/ welcher ausser allen zweifel die gelehrteste Iurisconsultos (die wir wissen daß die Fürsten allzeit an jhrer Seiten haben/ oder doch haben sollen) in diser sach zu rath gezogen/ daß also dises edictum dir allein an statt viler authoriteten oder Doctorn seyn solle. So hast du auch dessen eine schöne vnd reiffe vrsach/ so ich in der ailfften Frag schon angeregt. 53.

Was begehrest du dann mehr/ kombt dir etwan dises gar zu alt für/ oder es gefällt dir etwan nicht/ weilen es ausser deß Reichs/ vnnd von einem außländischen Fürsten constituiert vñ geordnet worden? wann dir das Spannische Goldt/ vnd das Spannische Tuech gefällt/ 54.

vnd der Spannische Wein schmeckt / warumb gefelt vnnd schmeckt dir nit auch das edictum, welches nit in Hispanien / sonder in nidern Teuschlandt publiciert vnd außgerueffen worden

65. Nun so will ich dir dann ein newers / vnnd in hoch oder dem obern Teurschlandt allenthalben bekandtes Exempel vorstellen. Der hochwürdig Fürst vnd Herr / Herr Franciscus Bischoff zu Bamberg vnd Würtzburg / Herzog zu Francken / hat den 15. Aprilis An. 1636. Seiner Fürstl. Gn. Vnderthanen vnd verderbten Schuldtnern zu gutem ein constitution vnd satzung auffgericht / vermittelst welcher die von S. Burckardts Tag An. 1631. an biß auff das Jahr 1634. vertagte / sowol real als personalzinß / wegen deß durch den Schwedischen Krieg erlittenen Schadens / gantz vnd gar nachgelassen worden. Die verba formalia diser constitution seyndt in vorgehender Frag n. 34. referiert worden.

56. Was antwortte st du jetzt: kombts dir seltzam vor / daß die Gesatz vnd contract zu einer zeit gültig / vnd zu andern nit? besihe Gothofr. *ad L. un. in pr. lit. f. C. de caduc. toll.* allda er anziecht L. Valerium,

57. welcher bey dem Liuio sagt: was für Gesatz vnd verordnung die zeiten vnd läuffen erforderten / sihe dieselbe seynd zergänglich / vnnd endern sich mit der zeit: was für Gesatz zu Fridenszeit auffgericht worden / dieselbige hebt gemainglich der Krieg widerumb auff / vnd was in dem Krieg gesetzt vnd geordnet wirdt / das thut der Friden widerumb ab.

58. Du wirst aber villeicht sagen / mann müsse nit den Exempeln / sonder den Gesatzen nachgehn. *L. nemo 13. C. de sent. & interlocut.* Ich aber sag / du seyest ein seltzames schwindelhürn / als wann man in erörterung diser gegenwertigen Frag: ob ein newes Gesatz von nachlassung der Zinsen könne eingeführt werden / die alte Gesatz ansehen

59. solte / ja es wurde ein augenscheinliche implicanz in terminis resultiern. Etwas newes / vnd den Alten / ja schon gar veralteten oder abrogierten Gesatzen ähnlich seyn. Ich will geschweigen was Zasius *ad L. 2. §. Nerua. n. 2. ff. O. 1.* So den Herr Freudenberg *tit. 5. conclus. 9. n. 13. circ. f.* allegiert, Es habe der Cicero gewolt / man solle die præjudicia vnd Vrthel von den Exempeln hernemmen.

60. Es gedunckt mich aber / wirst du sagen / solche constitution vnd satzung der Vernunfft nit ähnlich zuseyn: Antwortt: wer wolte vmb

Gottes

Gottes willen glauben / daß solche allerweiseste Fürsten vnd Herren/ so sich nit allein der gelehrtesten Leuth in jhren Rähten / sondern auch vnzweiffenlich jhrer Professorn Rath vnd hilff gebraucht / nicht alles wol erwogen/oder etwas ohne rechtmässige vrsach gesetzt/oder constituiert haben solten?

Nun aber sagst du ferner/ es erstrecken sich die statuta nit weiter/ als so weit der jenigen territorium gehet / welche dergleichen statuta vnd Gesatz auffrichten. Gail. 2. *obs.* 124. darumb gleich gesetzt/es habe der König Philippus II. sein edict, vnd der Bischoff zu Würtzburg sein statutum auffgericht / so köndte sich deroselben krafft vnnd würckung auff andere nit/vnd nit weiter/als so weit beeder Herrn Gewalt gehet / erstrecken: Gail. *loc. cit. n.* 11. *& obs.* 32. *per tot.* darauff antworte ich: es seye da nit die frag/ ob die statuta vnd edicta hochernanter Fürsten auff andere/ so nit derselben Vnderthanen seynd / sich erstrecken/ sonder vil mehr: Ob andere Fürsten vnd Herren sich disen exemplen conformiern, vnnd nachfolgen/auch dergleichen statuta vnd Gesatz auffrichten können. 61 62

Dann ob gleichwol das statutum sich vltra territorium nicht erstreckt/ so erstreckt sich doch die vrsach/warauff solches statutum fundiert vnd geordnet/ auch auff andere Orth / vnd Vnderthanen. post Bald. *in L. nemo. C. de sent. & interlocut.* Gaspar Rodericus. *de ann. redit. lib.* 1. *q.* 7. *num.* 16. da er inferiert, daß ein Vrtheil oder Abschid deß Rahts zu Pariß/ so auff billigkeit vnd rechtmässigen motiuis vnd rationibus fundiert, allenthalben/wo solche rationes vnd motiua im schwung gehn/ zuhalten seye. Derohalben bestehet einig vnnd allein die frag auff disem: Ob das Gesatz Statt: oder Landtrecht von nachlassung deren von verflossenen Jahren vertagten Zinsen/für vernünfftig/oder der Vernunfft gemäß zuhalten seye/ oder nit? Vil vermainen/ es seye dem Rechten/vnd Vernunfft nit ähnlich. 63 64

Erstlich: dieweilen ein Fürst durch sein rescriptum einer anderen priuat Person jhr Recht nicht entziehen kan. *per. L.* 2. *C. de in jus voc.* Wesenb. *n.* 7. *ff. eod.* 65

Zum anderen: so kan ein Fürst dilationem temporalem, oder ein Anstandt auff ein zeit lang vergunnen / aber dem Glaubiger sein Recht nit benemmen. *patroc. debit. decad.* 4. *q.* 9. *n.* 133. *& seqq.* Ergo kan er die dem Glaubiger verfallene Zinß nit nachlassen. 66 Drit-

67. Drittens: auß allgemainer Lehr der Doctorn kan ein Fürst nit verordnen oder befehlen/ daß der Schuldtner dem Glaubiger nit bezahle/ was er jhme schuldig ist/ weiln die Schulden bezahlung von Gott gebotten wirdt. Dann das Gebott von widergeben oder widerbezahlen/ wirdt begriffen vnder dem Gebott: Du solt nit stehlen/ wie Natta sagt *consil.* 591. *sub n.* 11. *n. f.* & ex ipso Rodolphinus *tract. de supr. princ. potest. c.* 6. *n.* 48. Renat. *n.* 146. Ergo der Kayser oder ein Landts Fürst nit verordnen/ oder statuiern, daß die Zinß nit bezahlt werden sollen.

68. Vierdtens: Gleich wie die jenige beding oder pacta, welche zu dem sündigen oder mißhandlen anraitzen/ kein krafft noch würckung haben. *L. illud conuenire.* 5. *ff. de pact. dotal.* (allda dergleichen pactum, daß man vmb abgenommener vnd entwennter sachen/ oder mobilien willen/ kein action anstelle/ nit gültig ist/ damit die Leuth zum stehlen nit angeraitzt werden.) Also gelten vnd würcken die Statuta vnd Gesatz/ so andere zur Sünd vnnd Diebstal anführen/ auch nichts: Nun aber wann dergleichen Statt: oder Landtrecht/ daß

69. man die Zinß nit bezahlen solle/ auffgericht vñ gesetzt wurden/ so wurde solches ein Sünd oder Diebstall verursachen: dann es auch für ein Diebstal geachtet wirdt/ das jenige/ was man einem andern schuldig/ zu rechter zeit nit zubezahlen. post Ioan. Medinam *tract. de rerum domin. & rest. q.* 2. *ad f.* Renat. *fol.* 4.

70. Ferrner so zweiflen etliche Lehrer/ ob es in der Kayserlichen Macht stehe/ der Glaubiger anforderungen durch erthailung fünffjährigen Anstandtsbrieff zuzulspendiern vnnd auffzuziehen/ jedoch schliessen sie dahin/ daß solches einem Kayser/ oder andern hohen Obrigkeit deßwegen zugelassen seye/ vmb willen den Glaubigern an jhrer Schuldtforderung nichts abgehet oder verlohren ist: Nun so gehet aber durch den Nachlaß der Zinsen vil ab/ dahero ist noch vilmehr zuzweifflen/ ob sie einen nachlaß vergunnen können.

71. Fünfftens: ein Fürst kan ein allgemaine Anlag/ Stewr oder Zinß nit der gestalt nachlassen/ daß das jenige/ was er einem nachgelassen/ einem andern auff den Hals komme/ Wesenb. *n.* 3. *C. de statuis.* quia vnius immunitas non debet aliorum onus cumulare. *id. ibid.* Ergo so kan er einen priuatzinß/ welcher einig vnd vnmittelbar die priuat Personen berührt/ vil weniger nachlassen. Zum

Zum sechsten: so ist der Zinßnachlaß kein Gnaden: sonder ein Iustizisach/ seytemaln was einem theil nachgelassen wurde / dem andern zu mercklichem grossem schaden geraichen müste / da dann kein Gratia statt hat/ wa die injustitia mit einlaufft. Renat. *in pr. fol.* 2. 72.

Zum sibendten: ob gleichwoln ein Kayser oder Fürst dem Vbelthäter ein Gnad erweisen mag/ so kan er doch die jenige Straff/ warzu ein priuat Person das jus quæsitum allbereit erlangt / nicht nachlassen oder auffheben. *L. venia. 2. & ibi gl. C. de in ius voc.* allda in specie von Straff der jenigen 50. fl. so ex edicto de in ius vocando verwürckt werdē/ gehandlet wird. Dahero die glossa daselbst inferiert, daß ein Fürst oder Herr durch ein rescriptum die Straff / so einem kriegenden Theil appliciert werden solle / nicht könne nachlassen. 73.

Wann dann dises in dem absonderlichen calu vnd in pænalibus oder sträfflichen sachen seinen fortgang hat/ allwo dem Glaubiger nichts dardurch abgehet (dann ein Straff wirdt genendt / da dem Kläger nichts ab: dem Beklagten aber nichts zugehet.) Vnd da der jenige/ so die Straff entrichten vnd außstehn mueß/ keinen Nutzen dauon gehabt/ Schneid. §. *penales. n.* 4. *Inst. de actio.* Wieuil weniger dann wirdt er können einen allgemainen Nachlaß in den contractibus vergunnen/ allda dem Glaubiger vil dardurch abgehet? 74. 75.

Zum achten: ob gleichwol die Römische Kayser (insonderheit aber Iustinianus) gegen den Schuldtnern / so zugestandenen Vnglücks halber/ jhr Wort nit halten können/ die Strenge der Rechten temperiert vor Persönlicher verhafftung/ vnd abtrettung der Güeter sie befreyet / auch zuweiln die Schuldtglaubiger mit jhren harten forderungen auff gewise Jahr zuruck gewisen / haben sie doch der Schuldtsumma hierdurch nichts benemmen / auch so gar den Lauff der versprochenen oder verschribenen Zinß vnd Interesse nit stecken wöllen. Daß aber von Kriegs oder andern Vnglücklichen auch allgemainen Zustandts wegen die debitores jhrer Schulden einmal ledig gesprochen seyn / daruon findt sich in jure & historijs einige nachrichtung nicht. Renat. *fol.* 84. *&* 85. *n.* 144. 76.

Zum neundten: so haben die alte Römische Kayser durch die rechtliche/ vnd den betrangten Schuldtnern/ welche durch vnfürsehenen fall / vnnd ohne jhr verschulden in das verderben gerathen / zu gu- 77.

zu gutem eingefüehrte wolthaten/als zum Exempel durch das beneficium cessionis, welches Iulius Cæsar. *L.* 4. *C. de cess. bon.* durch die wolthat/so *in novella* 135. begriffen/so Kayser Iustinianus, vnd durch das beneficium deß fünffjährigen Anstandts / so Kayser Constantinus *L. f. C. de precib. Imp. off.* von newem eingeführt/ den Glaubigern an jhren Rechten so gar nichts præjudiciern wollen / daß sie im Gegenspil die Schuldner zur versicherung künfftiger bezahlung angehalten. Diß ist das herkommen beym Römischen Reich/ da gleichwol zu allen zeiten Krieg vnd Vngemach genug gewest. Warumb solle man dann an jetzo einen anderen brauch einführen / ein newes Ius statuieren? oder seu Cæsaris seu statuum licentiam grösser machen als herkommen? Renat. *n.* 145. *f.* 85.

78.

79. Zum zehendten: so soll man einem nit so vil fauorisiern, daß dem andern dardurch vnrecht geschehe / oder das seinig benommen werde. Fauendum vni non est, vt alteri fiat injuria, noch ainsen nutzen mit deß anderen schaden zubefürderen. Allermassen dann auch concessio priuilegij & beneficij ohne deß anderen schaden beschehen zuseyn interpretiert vnd außgedeutet wirdt. Vnd obwolen gesagt werden kundte/ daß die entledigung der betrübten Schuldner alles fauors würdig. *arg. L. fauorabiliores.* 125. *ff. de R. I. L. Arrianus.* 47. *ff. de O. & A.* so ist doch bekandt/ quod etiam fauorabilia in præjudicium aliorum non subsistant: sondern dieselbe zur Richtschnur deß Rechtens gerichtet vnd gezogen werden müssen. *c.* 1. *&* 2. *ë. de nou. op. renunc.*

80.

81. Zum ailfften: ist erlaubt/ einem Fürsten oder Herrn / welcher zu eines andern schaden vnd nachtheil ein rescriptum ertheilt/ sich zuwidersetzen/vmb wieuil dann mehr/ wann er wider einen allgemainen Nutzen ein rescriptum ertheilt? *per L. vlt. C. si contr. jus vel vtil. publ.* Wesenb. *n.* 6. *C. de diuers. rescript.*

82. Zwölfftens: müssen die rescripta eines Fürsten oder Herrns cum justitia, saluo jure tertij, vnd also verstanden vnd interpretiert werden/ daß sie zu keines andern schaden geraichen/ oder einem andern sein Recht mit benemmen oder verletzen/sondern dasselbe einem jeden gantz vnd vnuerletzt verbleibe. *c. super eo. §. hoc tuam. de off. deleg. Gail. 2. obs.* 58. *n.* 4.

Wann

Wann nun aber ein Fürst oder Herr einem Schuldner die schuldige Zinß nachlassen thete / so kundte ja solches ohne schaden vnd nachthail deß Glaubigers nit beschehen. Ergò &c.

Das dreyzehendte Argument wirdt genommen *ex nouell. 4. c. 3. in f.* allda gesagt wirdt: man müesse den Schuldnern also fürsehen/ damit die Glaubiger nit allzu hoch beschwerdt werden: nun so ist aber den Schuldnern genug vorgesehen/vnd an die Hand gegangen/ wañ jhnen biß auff verbesserte änderung der zeiten anstandt vergunt worden: so empfinden es die Glaubiger auch wol vnd genug/ daß sie jhren Schuldnern biß dorthin geduldtiglich zuwarten/ vnd deren Zinßgelter in mangel stehn müessen/ warmit sie jetzmahl jhre wolfahrt in vil weeg fürderen vnd schaden wenden köndten / Renat. *n.* 148. 83.

Zum vierzehendten: wann einer in einem beschwerdt wirdt/so ist kein wunder/daß er entgegen in einem anderen ergötzt werde. Qui grauatur in vno, non est mirum si releuetur in alio : & viceversâ. Nun so seynd aber die Glaubiger die verflossene Jahr her in dem Teutschlandt genug beschwerdt worden/ in dem sie die Zinß vnnd Capital in gestaigertem vnd hohem valor der Müntz empfangen/vnd offt kaum den vierdten Thail der Schuld bekommen. Dannenhero vil / so jhr Haab vnd Guet an Zinß gelegt haben/dem verderben zunaheten/ in welches sie an jetzo gantz gestürtzt wurden / wann sie durch die wehrende Kriegszeiten weder der Zinsen geniessen / noch auch das Capital widerumb erheben kundten/ sonder diser beeden entpören/ vnnd so wol/ als wann sie dieselbe empfiengen / die gemaine beschwerden außstehn müesten. 84.

Zum fünffzehendten: wann dergleichen Statt: oder Landrecht gesetzt vnd verordnet wurde / oder zusetzen vnnd auffzurichten erlaubt were/ so wurden die Ständt die solches thun/ in aigner sach/vnd vmb jhres selbst mitwaltenden interesse willen/von dem rechten vnd richtigen Weeg juris & æqui jrr vnd abwendig werden. Renat. *f.* 2. 85.

Zum sechzehendten: Haben die Obrigkeiten die verflossene Jahr her/die Stewren vnnd Anlagen den Creditoribus der gestalt angemessen/daß sie auch von den jenigen Capitalien, waruon sie in langen Jahren kein Zinß erhebt / ja die wol auch davon verblibene noch hinderstöllige Zinß / für flüssig vnnd richtig verstewren vnd veranlaagen müessen: 86.

müessen. Ergo haben sie stillschweigent supponiert vnd damit zuverstehn geben wollen / daß die hierzwischen verloffene Zinß vnd interesse nicht zuruck bleiben / sonder als ein liquidiertes debitum den Creditoribus ohne abgang bezahlt vnd guet gemacht werden sollen. Renat. *f.* 88. *n.* 149.

87. Zum sibenzehendten: was einer in sich recht vnd gut haisset / das soll vnd kan er in anderen nicht verwerffen oder verargen. Quod quis in se approbat, in alijs improbare non debet, vel potest. Nun erforderen die jetzige Obrigkeiten / vnangesehen deß Kriegszustandts / von jhren Burgern vnnd Vnderthanen die völlige Stewren vnnd Schatzungen / nit anderst / als wann jhnen jhre Zinß vnnd Schulden richtig in Seckel giengen. Derohalben müessen sie auch den Creditoribus, die Zinß von jhren Schuldnern ohne allen nachlaß / vnnd hindan gesetzt alles Kriegs zustandts zuerfordern / vnd gegen jhnen zuverfahren / vergunnen. Renat. *n.* 152.

88. Zum achtzehenden: Wann alle Zinß von verwichenen Jahren her nachgelassen vnd durchstrichen wurden / müesten viler Kirchen fundationes vber vnnd vber gehn / auch vil so wol hohen als nidern Standtspersonen in die Armut gerahten. Argumento eorum quæ tradit Frideric. Martini. *c.* 14. *n.* 110.

89. Zum neunzehendten: entweder ist der Zinß zu verflossenen Jahren verfallen / oder nit. Ist er nicht verfallen / so ist es keines newen Statuti oder Satzung vonnöhten. Ist er aber verfallen gewesen / so hat der Glaubiger oder Zinßkäuffer das jus quæsitum allberait erlangt / welches jhme ex postfacto nicht kan widerumb genommen werden. Oder man thüe etwas anders dar / daß dises statutum vnnd Landtrecht operiern solle.

90. Zum zwantzigsten: Haben beede contrahierende thail auß dem vorgehenden Contract, welcher so wol vermög der Rechten / als üblichen herkommens selbigen Orths zugelassen war / jhr erlangtes Recht oder jus quæsitum bekommen: Ergò soll durch eine newe constitution solches Recht jhnen nit entzogen werden / sintemalen wann ein ding einmahl rechtvnd zierlich beschehen / dasselbig nachmalen nit mehr zuänderen ist / Formatum solenniter, & in esse productum ex superueniente casu mutandum non est. Gail. 2. *obs.* 9. *n.* 3. *inf. cum n.* 4.

Zum

Zum ain vnd zwainzigsten: stehet es in deß Schuldners mächten/ daß/ obwolen von anfang außgedingt worden/ daß das Capital jeden vnd allzeit vnablößlich sein solle/ er sich nichts desto minder / wider deß Glaubigers willen/ von dem jährlichen Zinß ledig machen könne/ weilen solche erstangeregte pacta vnd bedingnussen als wuecherlich in reformation der Policeyordnung auffgericht zu Augspurg 1548. verworffen worden. Idem Gail. *l. cit.* Ergò hat jhme der Schuldner selbst zuzumessen/ daß er das Capital nit abgelöst vnd bezahlt/ sich auch von solcher obligation der Zinßzahlung nit entbunden hat. 92.

Auß disen vrsachen hat sich Herr Renatus *n.* 158. bewegen lassen/ daß er geschlossen/ die Zinßschuldtner vertrösten sich vergebenlich/ als wann salua justitia, von der Kayserlichen Mayestätt/ oder den sambtlichen Ständen deß heyl. Reichs ein Schuldtobligation zu der Creditorn verfang vnd schaden auffgelößt/ cassiert vnnd zu nichten gesprochen werden solle vnd möge. Vnd ich hab selbst einen sagen hören/ er wolle so lang nit leben/ biß dergleichen Satzung in dem Reich auffgericht werde. Aber Herr Johann Christoff Assum *in telo necessitatis fol.* 55. gelebt vil einer andern Zuuersicht/ daß nemblich jhre Kayserliche Mayestätt dahin allergnädigste Sorgfalt tragen werden / wie nach erlangtem allgemainen Friden auch zwischen den Creditorn vnd Debitorn ins gemain ein Fridt/ vnnd solches mittel zumachen seye/ damit beede neben einander hinkommen vnnd bleiben können. 93. 94.

Diß gehet mich wenig an/ bin auch nit sorgfaltig dauon/ was in dem Röm. Reich/ Statt/ oder Landt geschehen werde / allein rede vnnd streitte ich von deme/ was von recht vnnd billigkeit wegen geschehen könne/ vnd wie hochvernünfftig solche Satzungen/ Statt vnd Landtrecht in Niderlanden vnd Francken auffgericht vnnd verordnet worden. Demnach es aber nit genug ist/ nur sagen / daß diß vnnd jenes statuiert vnd gesetzt seye/ man zaige dann auch die vrsach solches statuti an. *dist.* 22. *c. omnia.* Guido papæ. *decis.* 88. Solchem nach/ damit dem Leser ein sattes benügen geschehe / will ich die vrsachen vnnd rationes beybringen/ dernthalben ich vermaine/ es können die von den verflossenen Jahren vertagte Zinß durch ein statutum oder Gesatz vernünfftig remittiert vnd nachgelassen werden. 95. 96.

97. Die erste vrsach: Es können die Obrigkeiten in dero Landen vnd Gebieten / nach befundenen vmbständen allerhand Statuta vnnd Ordnung / dem gemainen Wesen vnd nutzen zum besten machen vnd publicieren, post Theodor. Reinking. *tract. de regim. secul. & Eccleſiaſt. 1. claſſ. 5. c. 6. n. 7. & ſeqq.* wo nur solche rationabilia vnnd nit wider die Erbar: vñ billigkeit sein. *arg. L. pacta. 6. ff. de pact. c. erit.*
98. *dist. 4.* Nun ist aber solches statutum vnd verordnung/so die Zinß auff ein/zwey/ oder mehr Jahr nachlasset/nit wider die Vernunfft/ Erbar: oder Billigkeit / sonder in effectu einer moratori dilation (vulgò quinquennell oder Anstandsbrieff) gleich zuachten. Ergò kan solche verordnung oder statutum wol gemacht vnd auffgericht werden. Dn. Zorer. *q. 5. n. 352. & 359.*

99. Die ander vrsach: was durch ein gewonheit vnd stillschweigendes Gesatz eingeführt werden kan/ das kan ja auch durch ein außtruckenlich Gesatz vnd statutum verordnet werden / per tradita Nicol.
100. Euerhard. *in locis legal. loc.* 120. (tacita enim non debent prævale-
101. re & plus operari expreſſis.) Nun so ist aber an etlichen Orthen der gebrauch vnnd consuetudo, daß wann ein Erbschafft zu bezahlung der Schulden nit erkleckt/ein jeder Glaubiger von seinem credito pro rata die Zinß vnnd pensiones mueß schwinden lassen. Paul. Matth. Wehner. *in obſeruat. pract. V.* Zinß. *circ. f. fol.* 117. & exipso Zorer. *q. 1. n.* 134.

102. Dergleichen ist in Geldern/ Sibenbürgen/vnd andern benachbarten Orthen maistens im gebrauch/daß wann ein Guet für den Zinß verpfändt ist/ darfür gehalten wirdt/ samb were solcher Zinß auff den Früchten desselben Guets gestellt. Derohalben wann der Zinß grösser ist/ als die auff disem Guet erwachsene Früchten erleyden mögen / so wirdt auch der Zinß gemindert / vnnd ist der poſſeſſor vber die Einkunfft; vnd Früchten zubezahlen nit verbunden. Paul. Buſius. *lib. 2. de ann. redit. c. 9. n. 6.* da er *n. 7.* hinzu setzt: Es seye an vilen Orthen herkommens/ daß der Zinß nit gantz bezahlt werde / als wann er auß den Früchten oder Einkommen kan erlöst werden.

103. Die dritte vrsach: was durch ein Pact oder Vertrag geschehen kan/ das kan auch durch ein statutum eingefüehrt werden (quia statuta sunt pacta & decreta publica. *arg. L. 1. ibi, communis reip. ſponſio. &*

sto. & L. de quibus. 32. *ff. de LL.*) Wesenb. *n.* 13. *C. de jurejur. propt. calum.* Gail. 2. *obs.* 78. *n.* 4. Schneid. §. *actiones. n.* 22. *Inst. de actio.*

104. Allda sie sagen/ es lasse sich à pactis ad statuta tanquam à minori ad maius, herrlich vñ wol affirmatiuè argumentiern. vid. Nicol. Euerh. *in loc. legal. loc.* 120. *à pacto ad legem statutum vel consuetudinẽ.*

105. Nun ist es aber richtig/ vnd zweifelt niemandt/ es könne packiert werden/ daß wann das Guet gar keine/ oder doch wenig Früchten ertrage/ oder dasselbig gar zu grundt gehe/ oder doch die Früchten zu abstattung deß Zinß nit erklecken/ der Schuldtner die gantze pension zubezahlen nit schuldig seyn solle. Zorer. *n.* 113. wie auch/ wann das Zinßguet gar vertilgt vnd außgereuttet wirdt/ der Creditor von seiner Zinßprætension gar submouiert vnd abgewisen werde. *Idem n.* 48. Ergò. &c.

106. Die vierdte vrsach: Ein Landtsfürst kan auß erheblichen vrsachen einer priuat Person das aigenthumb dero habenden sachen wol entziehen. *per notata in c. quæ in Ecclesiarũ. de constitut. L. bene à Zenone C. de quadrienn. præscript.* Mynf. 5. *obs.* 97. *n.* 4. Natta. *consil.* 556. *n.* 7. 107. (beuorab/ wann einem solches nit gar absorbiert wirdt) *Id. ibid.* auch denselben/ da es ein allgemaine augenscheinliche Noth oder Nutzen erfordert/ jhre gerechtsambe wol entziehen. *L. f. C. si contr. jus vel vtil. publ. L. quoties. C. de prec. Imp. offer.* (Fauor enim publicus priuatæ vtilitati est præferendus.) Ist auch der gemaine Nutz vil mächtiger vnd ansehlicher/ als der priuatnutzen/ dahero jener disem weit vorzuziehen. Gail. 2. *obs.* 56. *n. f.* Nun so concerniert aber die nachlassung der Zinsen das allgemaine wesen vnd nutzen / ergò ist solche der Glaubiger priuatnutzen vorzuziehen. *auth. res quæ. C. commun. de legat. Nou.* 7. *c.* 9. §. 1. Dn. Zorer. *q.* 12. *n.* 976. *& q.* 5. *n.* 373. *cum seqq.* In bedenckung vmb deß gemainen wesens willen vil zugelassen vnd erlaubt ist/ welches sonst verbotten wirdt/ vnd von wegen 108. deß gemainen nutzens wirdt leichtlich von dem weeg gemainen Rechtens abgewichen. *L.* 1 *ff. de vsucap. L. ita vulneratus* 55. §. *æstimatio. v. multa. ff. ad L. aquil.* Gail. 2. *obs.* 56. *n.* 4. da er *n.* 13. vermeldet/ Wann ein Landtsfürst sich wolle seines Gewalts vnd Macht gebrauchen/ so seye er vnuerbunden den priuat Personen den werth der abge- 109. nommenen sachen zuerstatten. Damit ich aber solches in specie darthũe/ so dienet hiehero

110. Die fünffte vrsach: wann einer zur zeit deß Kriegs schaden ge-
litten/ so hat der jenige/ so solchen gelitten/ ein erlangtes Recht vnnd
actionem ex lege Aquilia, vnd kan dessenthalben ein Glaubiger oder
111. Creditor genennt werden. (dann durch das Wort eines Creditoris
oder Glaubigers wirdt nit allein der jenige/ so einem andern Gelt ge-
lihen/ sonder ein jeglicher/ deme wider einen andern eine action anzu-
stellen gebührt/ verstanden. Cuiac. *ad Nou. 4. v. sed porrigitur.* Schneid.
§. *item si quis. n.* 21. *Inst. de act.*) Nichts desto weniger/ wann der
112. Kayser die den Vnderthanen zugefüegte schäden nachlasset/ so thuet
er hieran nit vnrecht. Gail. 2. *obs.* 57. *per tot.* Mynsi. *cent.* 4. *obs.* 9. ist
auch nit schuldig solche den Vnderthanen zuersetzen oder guet zuma-
chen. Idem Gail. *obs.* 56. *in f.* (weiln zuuermueten/ er thüe solches
auß vollkommener Kayserlicher Macht vnd Gewalt *Id. ibid.*) vnd
dannoch hebt er hierdurch die obligation vnd sonsten competieren-
de action gantz auff/ also vnd der gestalt/ daß die Vnderthanen ab
omni ciuili & criminali actione auff ewig außgeschlossen seyn/ vnd
113. verbleiben. Gail. *d. obs.* 57. *n.* 1. Wann dises in einem kan geschehen/
warumb nit auch in einem andern fall? Wann du sagst: es lauffe in
erstangezogenem fall das gemaine wesen vnd nutzen mit vnder/ nemb-
lich die pflantzung vnd widereinführung deß Fridens. *per text. in c. in*
nostra. ext. de injur. id. Gail. *ibid. n.* 1. vmb deßwillen vil der dispo-
sition vnd verordnung gemainer Rechten zuwider/ seye eingeführt
worden. *c.* 2. *ext. de desponsat. impub. c. quod sicut.* 28. *in f. pr. de Elect.*
Wesenb. *n.* 5. *ff. de his qui not. inf. c. nisi essent.* 21. *ext. eod. c. his quæ*
114. 11. *ext. de maior. & obed.* vide specialia mea jur. comm. *v. bonum*
pacis. Es habe aber dasselbige in proposito nit statt. Antwortte ich:
ob schon ein vrsach deß gemainen Nutzen vnd wesens in disem fall nit
statt habe/ so habe doch die ander statt/ vnd dahero seye solcher nach-
laß der Zinß nichts desto weniger zuthun.

115. Was ist aber das für ein vrsach/ so allhier statt findt? Herr Zo-
" rer. *q.* 5. *n.* 352. gibt für die sechste dise: weil wegen deß jetzigen zer-
" rütten vnd verderblichen Zustandts der gesambten Herrschafften/
" vnd Vnderthanen/ hin vnd wider fast alle Commercia, handlun-
" gen/ vnd darmit schier aller Traw vnd Glauben/ wo nicht gäntzlich
" gefallen/ doch mercklich gesteckt ist.

Vnd

Vnd diſes iſt eben die Vrſach/ welche den Iulium Cæſarem be- 116.
wegt hat/ daß er die Grundſtuck vñ Güeter/ was ſolche vor dem Krieg gegolten/ hat ſchätzen/ vnd den Glaubigern in demſelben werth an ſtatt der bezahlung einhändigen laſſen/ dann er diſes zu minder: vnd auff- hebung viler beſorgender Auffruhren/ welche gemaincklich nach dem 117.
Krieg angeſpunnen werden/ wie auch NB der Schuldtner Ehr vnnd Namen zuretten/ für das ſchleinigſte mittel gehalten. Iul. Cæſar *in initio lib. 3. belli ciuilis*, Suetonius Tranquillus *in Iulio Cæſare. c.* 42. Gregor. Tholoſ. *p. 3. l. 22. c. 14. n.* 1. Menoch. *de arbitr. jud. quæſt. l. 2. c. 2. c.* 183. *n. 7.* allda er ſagt: es haben die Glaubiger al- lerdings den vierdten theil hierdurch verlohren.

Wann dann diſe vrſachen den Iulium Cæſarem erheblich zu- 118.
ſeyn geduncket/ daß er wegen erlittenen Kriegswеſens den vierdten theil deß Capitals nachgelaſſen/ warumb ſollen nicht auch die jetzige Kayſ. Mayeſtatt/ als welche nit weniger Gewalt haben/ vmb diſer vrſachen willen einführen können/ daß die von verfloſſenen trübſeligen Kriegsjahren vertagte Zinß auffgehebt vñ nachgelaſſen werden ſollen?

Diſes aber ſagſt du/ berüert das gemaine weſen oder nutzen directò 119.
nit/ ſonder nur in conſequentiam. Antwortte ich/ es ſeye nichts newes/ daß auch in dem jenigen/ welches fürnemblich vnd princi- 120.
paliter den gemainen nutzen nit angehet oder concerniert, dannoch aliquid ſingulare etwas/ ſo dem gemainen Rechten ſo gar ähnlich nit iſt/ diſponiert vñ verordnet werde. Deſſen Exempel haſt du an dem 121.
priuilegio tacitæ hypothecæ oder ſtillſchweigenden Vnderpfandts/ vnd dem priuilegio prælationis oder Vorgangs/ welche beede den Weibern zum beſten ſeynd verordnet worden (dieweiln dem gemai- nen Nutzen daran gelegen zuſeyn vermaint wirdt/ daß den Weibern ihre Heurahtsgüeter conſeruiert vnd erhalten werden. *tex. in L. 1. ff. ſol. matr. L. vn. C. de rei vxor. act.*) Ob gleichwoln directò dem ge- mainen weſen vnd dem Römiſchen Reich hierdurch gantz kein nutzen zuwachſet: Ebnermaſſen vmnd geſtalt/ wann die gemaine beſchribene 122.
Recht zulaſſen/ daß einem vermittelſt der vſucapion oder verjährung das aigenthumb ſeiner ſelbſt eignen Sach hinweg genommen werde/ auß vrſachen: ne rerum dominia ſint in incerto. *l. 1. ff. de vſurp. & vſucap.* daß auch nit ein ſtrittigkeit allzeit die ander erwecke. *L. f. ff. pro ſocio.*

pro socio. Vnd damit ein jeder auff seine sachen fleissigere achtung geben solle/ so ist bekandt/ daß das gemaine wesen hierab kein sonderbaren Nutz directò nit hat/ jhme auch dardurch nichts zugehet / sonder allein in consequentiam, vnnd dannoch lassen alle Recht solche præscription vnd verjährung zu/ vndalso von anderen zureden.

123. Die sibendte vrsach : wann man das jus ciuile ansehen wil/ so ist man die vsuras, so mediante stipulatione versprochen worden/ zugeben vnd zubezahlen schuldig. Nicol. Vigel. *meth. jur. ciuil. lib.* 15. *c.* 7. *cauſ.* 1. *meth. jur. controu. lib.* 5. *c.* 1. *Regul.* 57. nit weniger als vnsere Personalzinß/ wauon wir handlen/ vngeacht aber dessen / hat Iu-

124. lius Cæsar nach dem Krieg solche gantz nachgelassen. Dann als in Italia Traw vnd Glauben in abgang kommen / vnd die gelihene Gelter nicht mehr bezahlt wurden. *lib.* 3. *belli ciuil. in princ.* hat er endlich beschlossen/ daß die Schuldner die Glaubiger bezahlten / vermittelst einschätzung der Güeter/ was solche vor dem Krieg gegolten / vñ sie es selbiger zeit erkaufft haben. NB. Jedoch soll das jenige / was ein jeder nomine vsuræ, das ist an statt der Zinsen zuvor schon bezalt hatte/ von der Schuld defalciert vñ abgezogen werden/ wardurch beschehen/ daß allerdings der vierdte thail den Glaubigern an der Schuld abgienge vnd verlohren wurde. Sueton. *in Iul. Cæs. n.* 42. Siheſt du / daß die bezahlung der Zinß oder vsuren an dem Capital abgerechnet/ vnd also in effectu dieselbe gäntzlich nachgelassen worden?

125. Die achte vrsach : dem gemainen Rechten nach / wann vil auff einem Guet prætendierende Schuldner zusamen kommen / so gehet der jenige vor/ welcher zuvor auff das Guet gelihen/ vnd haist es prior tempore potior jure, nit allein was das Capital / sonder auch so vil die Zinß antrifft. *L. Lucius. ff. qui pot. in pign.* Wehner. *in obſ. pract.*

126. *V.* Zinß. *circa f.* vnangesehen aber dises gemainen Rechtens/ ist inn Sachsen ein anders/ vnd zwar diß verordnet / daß wann die Glaubiger zusamen kommen/ die Zinß (auch fünff per cento) nit in obacht genommen werden/ es seyen dann zuvor auch die Creditores Chyrographarij, welche mit blossen obligationibus vnd Schuldverschreibungen versehen/ vnd andere jhrer Capitalien halber contentiert vnd bezahlt. Wesenb. *conſ.* 50. *n. f.* Berlichius. *p.* 1. *concluſ.* 46. *n.* 8. Dn. Zorer. *q.* 1. *n.* 133.

Die

Die neundte vrsach: Der mehrere Thail der Glaubiger/ kan auch zu nachthail deß wenigern thails dem Schuldner nicht allein ein Anstandt bewilligen. *L. f. c. qui bon. ced. poss.* sonder auch wol gar ein nachlaß thun. *L. & suum. aliàs. L. 7. cum seq. ff. de pact.* Besihe was ich geschriben in patroc. debit. *dec.* 4. *q.* 10. *in pr. & seqq.* warumb wolte dann dises nit auch der Römische Kayser thun können? 127.

Zum zehendten/ hat sich einer oder der ander dises Arguments bedient: Ob gleichwol die Administratores oder die Verwaltther einen Schuldtner nit entlassen/ noch ein richtige Schuldt nachlassen könden. Alex. *in L. pactum in pr. C. de pact.* so hat jedoch solches nit statt bey den jenigen/so eines Fürsten Verwaltther seynd/seytemaln dise die Zinß vnd Schulden wol können vnd mögen nachlassen/ es seyen solche richtig oder vnrichtig. *Id. ibid.* Card. Tusch. *lit. A. conclus.* 201. *n.* 42. Weiln dann der Kayser Administrator deß gantzen Römischen Reichs ist/ so muß er nit weniger Gewalt haben/als die von jhme verordnete Verwalter vnd Administratores. Warauff aber ein anderer die Antwortt geben/ es seye der Kayser zwar deß Reichs/ aber nit eines jeden in specie Administrator. 128. 129.

Die ailffte vrsach: Der Kayser kan einem betrangten Schuldener einen fünffjährigen Anstandt verwilligen/ vnd auß mainung etlicher auch solchen noch ferrner prolongiern. vid. Dn. Lymnæum. *de jure pub. tom. 2. lib. 4. c. 8. n.* 341. vnd dannoch werden die Glaubiger durch so langen Anstandt offt nicht weniger vernachthailt/ als durch nachlaß eines oder deß andern Jahrszinß. 130.

Die zwölffte Vrsach: der Kayser Iustinianus, als er verstanden/ daß die jenige/ welche in den Mesopotanischen vnnd Oßdromischen Landen wohnen/ verbottene Hochzeiten zuhalten sich vnderfangen/ hat er daruor gehalten/ mann solle jhnen dißfals die Straff nachsehen/ vnd disen Hochzeiten so streng nit nachfragen/ vmb willen vnderschidliche Einfäll von den Feinden täglich beschehen. *Nouell.* 154. *c.* 2. *& ibi Gothofr.* Wann er dann daruor gehalten/ so ein grewlich Laster incestarum nuptiarum gehörter vrsachen willen vngestrafft vorgehn zulassen/ vnd dergleichen verbottene Hochzeiten gantz nit zutrennen/ was ist nit zuglauben/ daß er gethan haben wurde/ wann er von den Zinsen solche nit allein wegen der Einfäll/ sonder 131.

auch würcklichen occupationen, Raub: vnd Blinderungen/ Feindeliches nidermetzgen/ nachzulassen/ were befragt worden?

132. Die dreyzehendte vrsach vnd causa impulsiua, so vnsere Fürsten vnd Herrn kundte vnd solte dahin vermögen vnd facilitiern, daß sie den Schuldtnern solches beneficium vergunnen solten/ gibt Herr Assum *fol.* 45. §. der Alte durch ein Exempel der alten Römer/ bey welchen/ als es auff ein zeit an dem neruo belli zu Rom ermanglet/ haben die Römische Weiber jhren Geschmuck zusamen getragen/ vnd zur Kriegscontribution hergeschossen/ aber damit nicht allein einen

133. ewigen Ruhm/ sonder auch grosse Gnad vnd Freyheit erlangt haben. "Ita enim scribit Liuius *lib.* 5. *cap.* 25. In æstimationem vrbs "agerq; venit. Pecunia ex ærario prompta, & tribunis militum "consularibus, vt aurum ex ea coemerent, negotium datum, "cuius cum copia non esset, Matronæ cætibus ad eam rem con- "sultandam habitis, & communi decreto pollicitæ Tribunis mi- "litum aurum, & omnia ornamenta sua in ærarium detulerunt. "Grata ea res, vt quæ maximè Senatui vnquam fuit, honoremq; "ob eam munificentiam ferunt matronis habitum, vt pilento ad "sacra ludosq;: carpentis festo profestoq; vterentur.

134. Nun so haben aber zu verflossenen vnd noch gegenwertigen Zeiten vil Ehrliche Frawen nit allein jhren Weibergeschmuck/ Armbänder/ Halsgehäng vnd Halsbänder/ guldine Kettin/ gestickte vnd gestrickte Hauben/ Haarnästlen/ jhre Stirnzierd oder Geräd/ jhre zarte Schlayr oder Stuchen/ jhre Brustbänder/ Brusttuech vnnd Halsgoller von reiner Leinwath/ jhre Röck/ vnd mit langen Schwaiffen behenckte Juncken/ weisse Pantöffelin/ jhre Ring/ Ohrnbehäng/

135. Muschlen/ Gürtlen/ vnd andere dergleichen sachen (welche sie doch vber die massen vngern/ vnd nit ohne sondere entpfindtligkeit pflegen hinweg zugeben. *vid. decad.* 2. *patroc. quæst.* 5. *n.* 43. *& seqq.*) sonder auch jhrer lieben Kinder Dotten: vnd andere etwan von nächsten Befreundten verehrte köstliche Pfenning/ Löffel/ silberne Becher/ mit

136. haissen Zähern ins gemain beygetragen. Ja ehrliche vnd vornemme Männer haben jhre Klaider vnd Gezierdt/ wamit sie sich standmässig beklaidet/ außgezogen/ vnd damit die Soldaten außstaffieret. Wer wolte sich dann mit Iustiniano *in L. assiduis. C. qui pot. in pign.* der

Weiber

Weiber nit erbarmen? wer wolte so vnbarmhertzig seyn/ vnnd diſe betrübte Schuldtner in heraußpreſſung der Zinſen noch mehr betrüben?

Wie aber/ wann diſes Vnglück die Glaubiger eben ſo hart/ als die Schuldtner betroffen? ſo verliehret diſes Argument ſein krafft/ vnd laßt ſich diſe Regul alsdann limitiern.

Diſe vrſachen vnd Exempel (nit zwar ein jedes abſonderlich/ ſonder alle mit einander) bewegen mich zuſchlieſſen/ es könne der Kayſer im Reich/ vnd ein jeder Landtsfürſt in ſeinem Landt vnd Gebiet/ dē verderbten Schuldnern die von verwichenen Jahren vertagte Zinß durch eine Satzung oder ſtatut nachlaſſen/ auch jhren nachgeſetzten Obrigkeiten vnd Richtern befehlen/ daß ſie dieſelbige den Glaubigern keins wegs zu ſchaffen/ noch einige execution vornemmen ſollen.

Ebenmäſſiger mainung geduncket mich ſeye Herr Zorer. *q.* 5. *in prin. n.* 352. *& ſeqq.* **beuorab** *n.* 359. *& q.* 14. *in pr.* §. **vnd zwar.** Vnder diſem Geſatz aber wolte ich/ daß in allweg vnd vor allen andern die feyrende Leuth/ welche pflegen allein mit dergleichen Zinſen ſich fortzubringen begriffen wurden/ welche damit ſie das Laſter deß Wuechers vnd deſſen geſetzte Straffen entwichen/ beſchönen ſie ſich mit diſem contract, vnd graſſieren alſo in frembde Güeter jhrem belieben nach/ dabey jhnen dann der gewin gewiſer iſt/ als wann ſie zu außtrucklichem Wuecher jhr Gelt hetten außgelegt. (Dann ob gleichwol auß zulaſſung der Rechten ſie ſich diſes contracts zu jhrem Vorthel gebrauchen/ ſo will doch Caniſius *de conſibus c.* 10. *in ſoint. argt.* 3. ſolcher Schlentzer vnd Jaullänzer begiriges vnd vnſinniges Wuecherliches Gemüets nit guet haiſſen.) Ferrner auch die jenigen/ von welchen Pabſt Pius V. zu anfang ſeiner Bull vermeldet/ daß ſie neben einem brinnenden Stachel deß Geitzes auch eine augenſcheinliche verachtung Göttlicher Gebotten mit ſich führen. Was von dem Kayſer vnd den Landtsfürſten geſagt worden/ daß vermaine ich ſeye zuerweittern/ ſolcher geſtalt/ daß auch die Reichsſtätten/ welche den Kayſer für jhren vnmittelbaren Herrn erkeñen/ ſolches zuthuen befuegt ſeyen. per tradita Gailij. 2. *obſ.* 57. *n.* 7. Allda er jhnen die

137. 138. 139. 140. 141. 142. 143.

durch den Krieg vnd von dem Feindt erlittene Schäden nachzulassen/ auch den priuat Personen zu erlangung deß Fridens jhre aigne sachen
144. hinweg zunemmen zulasset vnd erlaubet. Auß vrsach: dieweilen dergleichen Stätte nach allgemainer Lehr der Doctorn in jhrem Gebiet souil zuthun befuegt/ als ein Landtsfürst auff dem seinigen. *per text. in*
145. *L. prohibere. §. plenè. cum §. seq. ff. quod vi aut clam.* Jedoch leydet diese conclusion auch vil absätz vnd limitationes, welche ich / thails wegen vile/ theils wegen schwäre derselben diß orths so kurtz nit verfassen kan/ sonder die nothurfft erfordert/ einen sonderbaren Tractat anzustellen / vnd solchen in den dritten Thail zuverschieben. Derohalben wil ich an jetzo die oben beygebrachte widerige argumenta reassumiern, vnd widerlegen/ vnd zwar

146. Auff das erste wirdt geantworttet: Wann der Röm. Kayser oder ein Fürst vnd Herr einer priuat Person sein Recht nit entziehen kan/ warumb hat er dann die Gerechtigkeit deß Jagens/ so krafft aller Völcker Rechten den priuat Personen zugehörte / hinweg nemmen vnnd entziehen können? §. *feræ.* 12. *Inst. de rer. diuis.* wurde er nit den Vnderthanen/ wann er dessen nit berechtiget were/ ein grosses vnbild vnnd injuri zufüegen / da er jhnen durch seine Satzungen das Jagen verbieten thäte/ Wesenb. *n. 7. ff. de acquir. rer. dom.* vnd vil mehr/ wann er jhnen/ das Gewildt ab jhren äckern zutreiben/ vnd jhren augenscheinlichen Schadē abzuwenden verbieten wurde? warumb solte er die durch
147. das Kriegswesen den Vnderthonen zugefüegte Schäden nachlassen/ vnd die jhnen ex lege Aquilia competierende action benemmen kön-
148. nen? Gail. 1. *obs.* 114. *n. f. Id.* 2. *obs.* 57. *Id. de PP. c.* 19. *n.* 25. warumb solte er können zulassen/ daß vermittelst der præscription vnd verjährung das dominium oder aigenthumb der sachen/ jhren rechten
149. natürlichen Herren entzogen wurden? *t. t. ff. de vsurp. & vsucap.* warumb kundte er statuiern vnd verordnen/ daß ein leibaigner Knecht / so für einen zugefüegten schaden selbst dargegeben worden/ vnnd solchen anderwertig ersetzen kundte / dem Rechten zuwider / auch ohne wissen vnd willen seines Herren ledig gelassen werde? §. *dominus* 3. *Inst. de noxal. act.* Wesenb. *n.* 9. *C. eod.*

150. Wann du sagst dises geschehe dem gemainen wesen zum besten/ vnd könne ein Fürst einer priuat Person vmb deß gemainen nutzens willen

willen das erlangte Recht/ oder jus quæsitum, entziehen oder nachlassen/ als zum Exempel/ wann der allgemaine Friden anderwertig als durch dergleichen entzieh: oder nachlassung solcher schäden nicht kundte erlangt werden/ also daß man dessen vergwist were/ so wurde ja dise durch den Fürsten beschehene remission in allweg gültig seyn/ seytemaln solcher obligender Noth vnd gemainen Nutzens halber darfür gehalten wurde/ samb hette er der Vnderthanen Nutzen/ in deme er etwann beuorstehende grössere Kriegsvngelegenheiten hierdurch abgewendt/ gar wol geschafft. Mynſ. *cent.* 4. *obſ.* 9. Coler. *de proceſſ. execut. p.* 2. *c.* 3. *n.* 336. Dahero dieweiln die gemaine tranquillitet vnd constitutio dominiorum mehr/ als eines jeden priuatnutzen zubeobachten/ so werde einem durch die præscription vnnd verjährung das seinige entzogen/ Wesenb. *n.* 13. *ff. de vſurp. & vſucap.*

So antwortte ich: deme seye also/ daß solches in disen allegierten beeden Exempeln wegen deß gemainen Nutzens beschehe/ so will doch solches in den andern beeden nit statt finden. Ferrner so seynd die rationes publicæ vtilitatis oben schon erwogen worden/ vmb derentwillen ein Fürst oder Herr zu nachlassung der Zinsen mouiert werden kundte. Wann dann solche würcken in einem fall/ warumb nit auch in einem andern? 151.

Auff das ander antwortte ich/ daß in deme ich *decad.* 4. *q.* 9. *n.* 133. vermeldt/ es könne ein Fürst einen Anstandt auff ein zeit lang vergunnen/ aber einem andern sein Recht nicht gantz vnd gar entziehen *per tex. in* L. 2. *C. de precib. Imp. offer.* habe ich dasselbig *n.* 137. außtruckenlich limitiert vnd der gestalt eingezogen/ wann nit erhebliche vrsachen/ als deß gemainen Nutzens mit vnderlauffen. Wann es dann dißfals an solchen erheblichen vrsachen nit ermangelt/ warumben die Zinß nachgelassen werden sollen/ welche oben der ordnung nach erzehlt worden/ vermaine ich/ es seye leichtlich zuzulassen/ daß der Kayser oder ein Landtsfürst die Zinß auff ein oder das ander Jahr gar nachlassen/ oder auffheben vnd abschaffen könne. 152.

Nun aber sagt weiter der harten Glaubiger Beystand vnd Patronus, er könne nit in sein Kopff bringen/ welchermassen das jenige für ein gemainen Nutzen könne gebroglet werden/ welches einem theil zwar nutz/ dem andern aber schad ist: oder wie deß gemainen Nutzens 154.

Interesse könne solcher gestalt befürdert werden / wo hindan gesetzt Menschlichen Traw vnd Glaubens/ alle Gewerbschafften / Handlungen vnd contract geschwächt werden. Dann wer wirdt lust vnnd lieb haben mit dem andern mehr zuhandlen/ wann die contract vnd handlungen allein zu guten vnnd fridsamen Zeiten bestehn/zu Kriegs: vnd widerwertigen Zeiten aber widerumb fallen / der Schuldner was er empfangen/ behalten vnd dasselbige nutzen vnd niessen / das Wetter vnd Vnglück aber die Glaubiger allein betreffen vnd vber sie außgehn solle? Es seye ein lautere vbrige sorg / als wann auff verderben eines oder deß andern Schuldners/ das Reich selbst zu grundt gehn / vnnd von dessen authoritet vnd vermögen ein mercklich schwenden lassen müeste/ in dem nemblich die Würde vnd Bestandt deß Reichs inn der Vnderthanen Söckel vnd vermögen bestehe. Dann was den Schuldneren abgehet/das wachset den Glaubigern zu/welche dem Reich eben so getrew seyndt/ vnd dahero jhr nutz eben so wol / als der Schuldtner in obacht zunemmen.

155. Allhier aber frag ich: Ob der nachlaß der Schuldt / so den anderen Glaubigern zu nachthail vnd schaden ex rescripto D. Marci beschehen kan: ob der anschlag vnd Tax der Güeter / welchen Iulius Cæsar den jenigen zeiten gemäß/ so vor dem Krieg gewesen / zuthun verordnet/ wardurch dann der vierdte thail der Schuldt den Glaubigern hinderbliben: ob der nachlaß der Zinsen / den gedachter Iulius Cæsar selbst verordnet vnd befolhen? Ob andere den Schuldnern zu guetem vergundte wolthaten / waruon oben vermeldt worden/ den nutzen so wol der Glaubiger als der Schuldner concerniert, vnd jhr
156. absehen darauff gehabt? haben sie allein der Schuldner nutzen concerniert, warumb seynd sie dann/ als wären sie ins gemain sehr nutzlich vnd fürständig/ nichts desto weniger auff: vnd angenommen/im schwung üblich erhalten / vnnd etliche biß auff den heutigen Tag noch practiciert worden? Etliche aber derselben beneficien seynd dessentwillen dem corpori juris nit einverleibt worden/ weilen entweder die legislatores darfür hielten/ es wurden so armselige/ betrüebte/vnd gefährliche Kriegszeiten/verderbungen der Landt: vnd Leuthen/ Velder vnd äckern/als zu zeiten deß Iulij Cæsaris gewesen/sich kaum oder doch

gar

gar selten eraignen können / die Recht aber vil mehr auff das jenige/ was gemainiglich zugeschehen pflegt/ verordnet worden. Vber das so sihe ich nicht/ wie menschlich Traw vnd Glauben hindan gesetzt / oder für wanckelmüetig kundte gehalten werden/in dem die Schulden authoritate publica nachgelassen wurden/ja es hat eben diſe vrsach/daß nemblich in gantz Italia Traw vnd Glauben nit mehr gehalten werden wolte/den Iulium Cæsarem mouiert vnd bewegt/den Glaubigern die Güeter/ nit in dem werth/ was sie zu selbigen Zeiten / sondern was sie vor dem Krieg gegolten / den Glaubigern für jhre Schulden zu adiudiciern vnd haimb zuschaffen. 157.

Drittens so sihe ich auch nicht/ was alle andere Contract, gewerbschafft: vnd handlungen sich zubefahren / wann ein : oder anderer Jahrzinß durch ein allgemein Gesatz nachgelassen wirdt. Dann was haben die andere Contract mit dem Zinßcontract zuschaffen? sollen dann die Käuff vnd verkäuff anderer sachen/ (auſſer was Zinßkäuff seyndt) in jhrem vigor vnnd kräfften nit beharrlich verbleiben/ vnnd nichts deſto weniger die Commercia saluiert werden können? 158.

So sagt zum vierdten niemande / daß die Contract vnd Handlungen allein zu gueten vnd fridlichen Zeiten gültig/ zu betrüebten Zeiten aber fällig sein solten / sonder ich habe das Gegenspil vermeldt in *patroc. deb. decad.* 1. *q.* 1. *n.* 33. *& seqq.* allda ich geschriben / daß gleich wie die gegenwertige Kriegsbeschwerdten vnnd calamiteten newe contractus vnd obligationes auffzurichten nit verhindern: Also werden auch die alte obligationes durch die beschwerligkeiten deß Kriegs nicht auffgehoben. 159.

Verbleiben also die Contract in jhrem vigor, vnnd vnder anderen auch der Zinßcontract selbſten / ob gleichwol ein oder zwey Jahr lang kein Zinß daruon erhebt oder empfangen wirdt: gleicher massen dann der Bestandt eines Guets / darauff wegen mißgewächß keine Fruchten erwachsen / vnd dahero der locator das Bestandgelt schuldig ist nachzulassen/ darumben sich nit verenndet / oder expiriert. 160.

Daß

Interesse könne solcher gestalt befürdert werden / wo hindan gesetzt Menschlichen Traw vnd Glaubens/ alle Gewerbschafften / Handlungen vnd contract geschwächt werden. Dann wer wirdt lust vnnd lieb haben mit dem andern mehr zuhandlen/ wann die contract vnd handlungen allein zu guten vnnd fridsamen Zeiten bestehn/zu Kriegs: vnd widerwertigen Zeiten aber widerumb fallen / der Schuldner was er empfangen/ behalten vnd dasselbige nutzen vnd niessen / das Wetter vnd Vnglück aber die Glaubiger allein betreffen vnd vber sie außgehn solle? Es seye ein lautere vbrige sorg / als wann auff verderben eines oder deß andern Schuldners/ das Reich selbst zu grundt gehn / vnnd von dessen authoritet vnd vermögen ein mercklich es schwenden lassen müeste/ in dem nemblich die Würde vnd Bestandt deß Reichs inn der Vnderthanen Söckel vnd vermögen bestehe. Dann was den Schuldneren abgehet/das wachset den Glaubigern zu/welche dem Reich eben so getrew seyndt/ vnd dahero jhr nutz eben so wol / als der Schuldtner in obacht zunemmen.

Allhier aber frag ich: Ob der nachlaß der Schuldt / so den an-
155. deren Glaubigern zu nachtheil vnd schaden ex rescripto D. Marci beschehen kan: ob der anschlag vnd Tax der Güeter / welchen Iulius Cæsar den jenigen zeiten gemäß/ so vor dem Krieg gewesen / zuthun verordnet/ wardurch dann der vierdte thail der Schuldt den Glaubigern hinderbliben: ob der nachlaß der Zinsen / den gedachter Iulius Cæsar selbst verordnet vnd befolhen? Ob andere den Schuldnern zu guetem vergundte wolthaten / waruon oben vermeldt worden/ den nutzen so wol der Glaubiger als der Schuldner concerniert, vnd jhr
156. absehen darauff gehabt? haben sie allein der Schuldner nutzen concerniert, warumb seynd sie dann/ als wären sie ins gemain sehr nutzlich vnd fürständig/ nichts desto weniger auff: vnd angenommen/im schwung üblich erhalten / vnnd etliche biß auff den heutigen Tag noch practiciert worden? Etliche aber derselben beneficien seynd dessentwillen dem corpori juris nit einverleibt worden/ weilen entweder die legislatores darfür hielten/ es wurden so armselige/ betrüebte/vnd gefährliche Kriegszeiten/verderbungen der Landt: vnd Leuthen/ Velder vnd äckern/als zu zeiten deß Iulij Cæsaris gewesen/sich kaum oder doch

gar

gar selten eraignen können / die Recht aber vil mehr auff das jenige/ was gemainiglich zugeschehen pflegt/ verordnet worden. Vber das so sihe ich nicht/ wie menschlich Traw vnd Glauben hindan gesetzt / oder für wanckelmüetig kundte gehalten werden/in dem die Schulden authoritate publica nachgelassen wurden/ja es hat eben dise vrsach/daß nemblich in gantz Italia Traw vnd Glauben nit mehr gehalten werden wolte/den Iulium Cæsarem mouiert vnd bewegt/den Glaubigern die Güeter/ nit in dem werth/ was sie zu selbigen Zeiten / sondern was sie vor dem Krieg gegolten / den Glaubigern für jhre Schulden zu adiudiciern vnd haimb zuschaffen. 157.

Drittens so sihe ich auch nicht/ was alle andere Contract, gewerbschafft: vnd handlungen sich zubefahren / wann ein : oder anderer Jahrzinß durch ein allgemein Gesatz nachgelassen wirdt. Dann was haben die andere Contract mit dem Zinßcontract zuschaffen? sollen dann die Käuff vnd verkäuff anderer sachen/ (ausser was Zinßkäuff seyndt) in jhrem vigor vnnd kräfften nit beharrlich verbleiben/ vnnd nichts desto weniger die Commercia saluiert werden können? 158.

So sagt zum vierdten niemande / daß die Contract vnd Handlungen allein zu gueten vnd fridlichen Zeiten gültig/zu betrüebten Zeiten aber fällig sein solten / sonder ich habe das Gegenspil vermeldt in *patroc. deb. decad.* 1. *q.* 1. *n.* 33. *& seqq.* allda ich geschriben / daß gleich wie die gegenwertige Kriegsbeschwerdten vnnd calamiteten newe contractus vnd obligationes auffzurichten nit verhindern: Also werden auch die alte obligationes durch die beschwerligkeiten deß Kriegs nicht auffgehoben. 159.

Verbleiben also die Contract in jhrem vigor, vnnd vnder anderen auch der Zinßcontract selbsten / ob gleichwol ein oder zwey Jahr lang kein Zinß daruon erhebt oder empfangen wirdt: gleicher massen dann der Bestandt eines Guets / darauff wegen mißgewächß keine Fruchten erwachsen / vnd dahero der locator das Bestandgelt schuldig ist nachzulassen/ darumben sich nit verennder / oder expiriert. 160.

Daß

161. Daß aber fünfftens das Vnglück vber den Glaubiger oder Zinßkäuffer einig vnd allein außgehet/ ist die allgemeine sag/es komme solches her auß der Natur vnnd aigenschafft deß Kauffcontracts, in deme die gefahr vnd periculum der Käuffer/vnnd nit der Verkäuffer habe außzustehn. Fachin. *lib.* 2. *contr.* 43. *id. c.* 44. *in f.* Layman. *c.* 18. *de pactis. & contr. n.* 7. & 8. Also daß sonsten etliche den Zinß von

162. dem Wuecher kaum vnd hart defendiern wöllen. Besihe was ich geschriben *p.* 1. *q.* 1. *n.* 65. *& seqq.* Dann wie wäre jhm / wann einer vmb sein Geldt kein jährlichen Zinß / sondern ein ligent Guet an sich käufflich erhandelt/ vnd dasselbige wegen der Kriegs calamiteten ein oder mehr Jahren keine Früchten ertragen hette? wurde es etwas vnbillichs sein/ daß der Käuffer den schaden alleinig truge / der Verkäuffer aber sein darauß erlöstes vnnd erhebtes Geldt in salvo hette?

163. So wirdt zum sechsten negiert, daß der Schuldner allzeit könne/ was er empfangen/ behalten. Dann entweder reden wir von hin-

164. gelihenem Geldt/ oder von dem Zinßkauff/in dem ersten fall/ob gleichwolen der Darleyher niemahlen einigen Zinß nicht empfangt (wie er dann auch/ wann er anderst für kein Wuecherer gehalten werden wil/ kein nit nemmen kan) so bestehet jhme doch noch vor/ das dargelehnte Geldt/ per condictionem certi wider abzufordern.

165. In dem andern fall ist ein vnderschaidt zumachen / ob die ablösung deß Capitals oder Zinß krafft deß pacts vnnd vertrags bey dem Käuffer stehe/ oder nit: Ist dem also/ so kan er solches ja wider zu sich lösen. *juxta notata. p.* 1. *q.* 2. *n.* 89. *& seqq.* stehet dann bey jhm solche ablösung nit/ so hat ers jhme selbst zuzumessen/ daß er nit besser die Augen auffgethan/vnd jhme selbst vigiliert.

166. So ist dises auch kein vrsach/ daß die Glaubiger den lust vnd lieb zuleyhen vnd Zinß zukauffen/ in beförchtung dessen/ fallen lassen sollen/ in bedencken es ein vngewises ding / daß eben dise Zeiten vnnd deren trübseliger Standt allzeit tauren oder verbleiben werden: So können sie auch auff allerley weg vnd weiß sich genuegsamb versicheren / auch jhnen auff alle/ sowol gewohnliche / als vngewohnliche fäll vorsehung thuen/ vnd also aller Gefahr sich enteüsseren.

Ferrners wann schon niemandt Geldt vmb Zinß hinleyhen thäte/ 167.
solle man darumb vermainen/ daß die Christliche Lieb erlöschen wur-
de/in dem noch etliche/ welche vmbsonst vnnd ohne Zinß jhrem Näch-
sten mit Anlehen verhelffen wurden/ villeicht erfunden werden möch-
ten? So widersprich ich auch nit/ daß die Creditores dem Römischen 168.
Reich nicht eben so getrew seyen/ als die Debitores, von disem aber
zweiffle ich sehr/ob die ruin vnd vndergang der Schuldner dem Reich 169.
nit eben zu so grossem schaden vnd nachtheil/ als die borg oder zuwar-
tung der Glaubiger/geraichen werde. Zum thail dieweilẽ der Schuld-
ner vil mehr/ als der Glaubiger erfindig seyndt (dann es befinden sich
vil Kauff: vnd Edelleuth/ wie auch andere/ welche sich mit dergleichen
reditibus vnnd Zinsen hinbringen/ deren einer offt zehen/ zwaintzig/
vnnd mehr Schuldner hat) zum thail weilen dieselbige Schuldner/
als arbeitsame Leuth/dem gemainen Wesen vil nutzlicher seyn/als die
andere/welche gemainiglich nur im müessiggang/ vnnd vnder den
schleckerbißlen aufferzogen worden. Daß aber den Wittwen vnnd 170.
Waisen bißweilen an den Zinsen/vnd deren Erlag jhr Hail ligt/ist es
de rarò contingentibus, vnd geschicht gar selten/ vnd wann es schon
geschiche/so kan mit jhnen ein mitleyden getragen werden/wie ich dann
anderstwo weitläuffiger solches examinieren wil.

Auff das dritte Argument antwort ich vnd frage: Ob alsdann/ 171.
wann der mehrere thail der Glaubiger dem Schuldner einen nachlaß
thuet/vnd der wenigere thail/er wolle oder nit/ sich auch darnach ac-
commodiern mueß/der grössere Thail dem wenigeren einen Diebstall
zufüege/ oder nit? Ist dem also/ so möchte ich wissen/warumb der
Text *in L. 7. cum seqq. ff. de pact.* geduldet/vnd von niemandt impro-
biert wurde? weilen die jenige Leges vnd Gesatz/ welche einen Dieb-
stall dulten/ lediglich nit zuleyden oder zugestatten: Ist dann demsel-
ben nit also/ so folgt/ daß der jenige/ welcher verursacht/ daß dem
Glaubiger sein Schuldt nit erstattet werde/ wider das sibendte Gött- 171.
liche Gebott sich gantz nit vergreiffe. Wann dann priuat Personen
vermittelst pacts oder bedings den Glaubigern in anforderung jhrer
Schulden præjudiciern können/ warumb nit auch der Kayser/ oder
ein anderer Oberherr durch sein Gesatz Statt: oder Landtrecht? Es
müessen ja die priuat Personen nit mächtiger/ als der Kayser vnd die

Fürsten vnd Herren sein. Wes. *n. 7. ff. de acquir. rer. dom.* wann der
173. Röm. Kayser auß erheblichen vrsachen einem kan sein sach vnd derselben aigenthumb entziehen. *gl. in L. 2. & L. f. C. si contr. jus vel vtil. publ.* Wes. *n. 7. ff. de in jus voc.* warumb nit in gleichem die action zu demselben? dieweilen vil weniger ist / ein action zu einer sach haben / als die sach selbst. Minus est habere actionem, quàm rem ipsam, non debet autem illi cui plus licet, non licere, quod est minus.
174. Ich wil an jetzo nit von dem sagen / daß der Schulden nachlaß directò vnd schnurgerad den Göttlichen Gebotten nit zuwider seye / vnnd daß der Kayser oder ein Landtsfürst auß beweglichen vrsachen nicht auch das Göttliche Gebott limitiern, vnnd neben deme / was das natürliche vnd der Völcker Recht in sich begreifft / auch statuiern vnnd verordnen könne. Wauon besihe Mynf. *cent. 5. obf. 97.* dann sonst sihe ich nicht / warumb er die den Vnderthanen durch dises Kriegsvnhail zugewachsene Schäden nachlassen / vnnd von denselben bey einester Fridtstractation, transigiern, vnd die jhnen derentwegen competierende actiones schwenden lassen könne. de quo vide eund. Mynf. *cent. 4. obf. 9.*

175. Auff das vierdte ist die antwort: Ich habe noch bißher keinen gelesen / welcher der Röm. Kayser habende Macht vnd befuegsambe in erthailung eines fünffjährigen anstandts so ernstlich in ein zweiffel gezogen / oder bestritten habe / ich habe auch keinen gesehen den Renatus allegiert, wann aber dergleichen weren / wolte ich solche eines Sacrilegij beschuldigen / als welche de auctoritate statuentium disputiern. *per L. Sacrilegij. 5. C. de diuers. rescript. L. disputare. 3. C. de crim. Sacrileg.* daß den Glaubigern durch den anstandt von jhren creditis
176. nichts abgehe oder verlohren werde / lasse ich zwar zu / daß jhnen aber das commodum repræsentationis, vnd der jenige nutzen den sie mit dem paarn Geldt / da sie es gehabt / hetten schaffen können / nit abgehe / negiere ich. In gleichem ich dann auch nit glaub / daß der vergunte
177. anstandt alsdann erst sein effect vnd würckung gewünne / wann die bezahlung dem Schuldner schwerer als dem Glaubiger die mora oder
178. nachwart fallen thut. Sintemalen der Kayser vnd andere / welche ein fünffjährigen Anstandt vergunnen / einig vnnd allein jhr absehen auff den Schuldner / vnd schier niemalen auff die Glaubiger / deren condition, zahl / qualitet vnd Standt sie gemainiglich nit wissen / pflegen zuhaben.

zuhaben. So negiere ich auch / daß die Anstandtsbrieff allein in dem jenigen fall / wann die Glaubiger wol zusehen vnnd warten können/ recht vnd zugelassen sein sollen/ dann es kan sich ja kaum ein fall eraignen/ in deme dem Glaubiger nit schwär vnd verdrüeßlich falle / durch fünff gantze Jahr zu borgen vnd nachzusehen. So können dann solche rescripta auff solche seltzame vnnd vngewohnliche Casus nit restringiert werden/ thails weilen die Recht allein auff das jenige / was offt pflegt zugeschehen / accommodiert werden / thails auch / weilen die beneficia vnd indulta eines Fürsten ohne krafft vnd würckung nicht können verstanden werden. Beneficia principis cum effectu sunt accipienda, *Dd. c. olim.* 16. *ext. de V. S.* 179.

Auff das fünffte kan geantwortet werden/ wann den priuat-Personen die Zinß nachgelassen werden/ so kom̃e das jenige/ was einem nachgelassen wirdt/ keinem anderen auff den Hals. Darnach antworttet man: Es könne auch in einem allgemainen Herrschafftlichen Zinß/ Stewer oder Anlag auß erheblichen vrsach geschehen / daß einsen immunitet vnnd befreyung den andern zu nachthail geraichen/ vnnd zuwachsen könne / wann nemblich solche Personen das allgemaine wesen befürdern / vnnd in demselben occupiert seyndt. 180. 181.

Auff solche weiß vberhebt bißweilen ein Statt jhren Syndicum oder Aduocatum aller Stewr/ Anlaag/ auß dem pact vnd beding / welches mit jhme von anfang seines angenommenen Ambts getroffen worden. Dann gleich wie die Burger ins gemain mit jhren Stewr vnd Anlagen das gemaine Wesen befürderen/ also thuet solches auch ein Syndicus oder Aduocat mit seinen guten Rähten vnd bedencken/ daß also ein solcher dise immunitet oder exemption für einen thail seiner Besold: vnd Bestallung/ welche jhme sonst von gemainer Stattintraden zuvergaichen ist/ wie billich imputieren, vnd zurechnen kan.

Auff das sechste antwortte ich/ ein Richter könne allein/ nach der Gerechtigkeit vnd sovil das Iustitiwesen mit sich bringt/ richten vñ vrthaiten/ ein Kayser/ Landtsfürst oder Herr aber/ köñe wol ein Gnad erweisen. besihe Wes. *n.* 10. *ff. de pœn.* Ob gleichwol in dem jenigen fall/ wañ allẽ sambtlich ein gnad vñ wolthat auß bewegenden vñ erheblichen vrsachẽ ertailt wird/ solches mehr dẽ Iustitiwesen/ als einer Gnad zuzuaignẽ ist. Auf das sibendte wird mit Abbate *cons.* 109. *col. f. l.* 1. geantwortt/ dz obwolẽ ein Kayser/ Fürst oder Herr auß habendem ordinari Gwalt 182. 183.

einem andern sein erlangtes Recht nit entziehen kan/ so ist er doch solches ex plenitudine potestatis zuthun wol berechtiget vnd befuegt/ vnd daß er ohne erhebliche Vrsach/ so das gemaine wesen zum wenigsten beruhren möchte/ sich solcher plenipotenz nit gebrauchen / vnnd dem tertio sein jus entziehen möge. Riminald. jun. *cons.* 18. *n.* 117. *& seq.* haben wir ein tägliches Exempel an den Rebellen deß Hayl. Reichs/ denen der Kayser nit allein die verwürckte Straff nachsihet/ sonder auch die Schäden/ so sie andern priuat Personen zugefüegt/ nachlasset.

184. Auff das achte antwortte ich: es habe villeicht Herr Renatus alle jura vnd historias noch nit durchlesen / welches wann er gethan hette/ wurde er zweifelsfrey die von mir oballegierte Exempel vnnd jura gefunden haben.

185. Das neundt Argument betreffendt/ frag ich Herrn Renatum, ob die cessio bonorum vnd abtrettung der Güeter vor deß Iulij Cæsaris zeiten seye gebräuchlich gewesen/ oder nit? sagt er Ja/ so kan solche nit erst von newem eingeführt worden seyn / welches doch etliche Gelehrte affirmieren. *per L. Legis Iulie.* 4. *C. qui bon. ced.* Francisc. Hottoman. *q.* 26. *v. lata enim.* Greg. Tholos. *p.* 3. *syntagm. l.* 22. *c.* 14. *n.* 1. *vid. decad.* 2. *patroc. q.* 1. *n.* 33. Sagt er Nein/ so hat Iulius Cæsar etwas/ so zuuor nit gebräuchig gewesen/ einführen können.

186. Eben dises kan nit allein von denen den betrübten vnd verderbten Schuldtnern erthailten beneficien vnd Wolthaten/ sondern von allen new auffgericht: vnd eingeführten Gesatzen gesagt werden. Dañ wer ist so vngeschickt/ vnd in den Rechten so vnerfahren / der nit wisse/ daß Kayser Iustinianus gar vil zuuor vnerhörte vnnd vngewonliche jura vnd Gesatz gemacht habe/ vnnd dannoch beschuldigt jhne niemandt / samb hette er jhme einen grösseren Gewalt vnnd licenz, als seine antecessores gehabt/ arrogiert vnd zugeaignet. Was die newe vnd hernach kommende Kayser auffgericht vnnd eingeführt/ das hetten die Alte schon/ wann sie gewolt/ statuieren vnnd einführen können/ vnd ermanglete es bey jhnen nit der Gewalt / sonder allein der Will. Vber das/ wie kan Renatus sagen/ die alte den verderbten Debitoribus erthailte beneficia (Als zum Exempel/ die einschätzung der Güeter / so Iulius Cæsar nach dem Krieg den jenigen Zeiten gemäß /

187.

was

was sie vor dem Krieg golten/ vornemmen lassen) weren den Creditoribus nit schädlich oder nachthailig gewesen/ da doch Suetonius *in Iulio Cæsare n.* 42. schreibt/ daß allerdings der vierdte thail der Schuld den Glaubigern hindertriben vnd verlohren worden. Jst nicht durch das rescriptum D. Marci *in L.* 10. *ff. de pact.* versehen worden/ daß wann der mehrer theil der Glaubiger die Schuldt zum thail dem Schuldtner nachlassen/ solches zu schaden vnd nachthail deß wenigern thails der andern Glaubigern geraichen solle/ als welcher sich auch/ wie vngern sie auch daran kommen/ darnach regulieren vnd gleichen Nachlaß thun müssen? Henric. Canis. *ad reg.* 29. *in* 6. Matth. de Afflict. *decis.* 88. *n.* 1. so erscheint dann abermaln/ daß Renatus, welcher so freuenlich *in f. n.* 144. herauß sagt/ es werde dergleichen in jure & historijs nichts erfunden/ die jura vnnd historias wenig müesse durchlesen haben. 188.

Auff das zehendte ist die Antwortt: Es seye zwar nit ohne/ daß da ein Fürst vnd Herr einem ein Wolthat/ beneficium oder priuilegium ertheilt/ solches also zuinterpretiern vnd außzulegen/ daß dasselbig nit zu eines andern schaden geraiche. Dann ob gleichwoln dergleichen beneficia gar weit außzubraitten. *c. olim.* 16. *ext. de V. S. c. cum dilecti.* 6. *ext. de donat.* So hat jedoch solches den Verstand/ als es das jus vnd gerechtsame Principis concedentis, so solches ertheilt/ berührt. Dann souil das jus tertij belangt/ seynd solche beneficia vnd priuilegia strictissimè vnd gar eng einzuziehen/ weiln solche dißfals gar odios vnd hässig seyndt/ vnd in ertheilung derselben allzeit stillschweigendt darunder verstanden wirdt/ daß sie dem impetranten also nutzen/ daß solche zu deß andern schaden nicht geraichen möchten. Canis. *ad reg. odia.* 15. *de R. I. in* 6 Wes. *n.* 2. *ff. de constit. princ. Id. n.* 6. *C. de diuers. rescript.* Dises aber ist allein in demselben fall zuuerstehn/ wann solch priuilegium obscur vnd vnlauter ist/ vnnd da die intention, Will vnd mainung Principis concedentis in zweifel gezogen werden will/ alsdann so hat die interpretation, erklär: vnd erleutterung statt vnd platz. per tradita Gailij. 2. *obs.* 58. *n.* 7. Aber nit wann man von der intention vnd willen deß Fürsten außtruckenlich vergwißt ist/ daß es dißfals keiner interpretation vonnöthen. 189. 190. 191.

Derohalben wann solches in priuilegio concesso, daß dasselbe auch 192.

auch dem tertio præjudicieren ſolte / oder ſolches priuilegium auß eigner bewegnuß ex motu proprio, & ex certa ſcientia deß Concedenten erthailt/ lauter außgedruckt vnd exprimiert were / wurde ſich die læſion niemandt anziehen können. Mynſ. *cent.* 1. *obſ.* 35.

193. Dannenhero die Doctores diſe Regul *L.* 1. §. *meritò* 11. *ff. ne quid in loc. pub.* daß die von einem Fürſten oder Herrn erthailte Wolthaten vnd Priuilegia ohne deß andern præjudiz, ſchaden vnnd nachthail müeſſe verſtanden werden/ der geſtalt limitieren vnd einziehen: wann ſolches nit darinn außtruckenlich vermeldt werde. *d. L.* 1. §. *ſi quis à principe.* 16. *c.* 10. *de reſcript. in* 6. Dann dißfals weiter kein interpretation, als was der Buchſtaben / vnd tenor priuilegij mitbringt/ zugelaſſen wird.

194 Dann ob gleichwoln von der intention, willen vnnd mainung eines Fürſten zuzweiflen/ vnd dieſelbe etwas mildters zuinterpretiern vnd außzulegen zugelaſſen. Gail. 1. *obſ.* 14. *n.* 6. *Id. obſ.* 58. *n.* 7. & *ſeqq.* Mynſ. *cent.* 1. *obſ.* 31. ſo iſt doch die Macht vnd Gewalt deſſelben in einigen zweifel zuſtöllen nit erlaubt. *L.* 5. *C. de diuerſ. reſcript. L. diſputare.* 3. *C. de crim. ſacrileg.* Gail. 1. *obſ.* 14. *n.* 6. Vnnd kan

195. man gar wol vernainen/ daß diſes oder jenes deß Fürſten Intention vnd mainung geweſen/ aber nit/ daß er diſes oder jenes zuthun nicht bemächtiget geweſen. Dann zwiſchen diſen beeden ein groſſer Vnderſchaidt/ vnd die vernainung der Intention führet die vernainung der Macht vnd Gewalts gar nit mit ſich. negatio intentionis non inducit negationem poteſtatis. Zab. *conſ.* 143. *n.* 2.

196. Auff das ailffte Argument iſt die Antwortt: wann ein Fürſt oder Herr etwas auß völliger Macht/ ex certa ſcientia vel ex plenitudine poteſtatis vollziehet/ ſo kan man demſelben ſich nit widerſetzen. *arg. L. ſacrilegij. C. de crim. ſacril.* beſihe Gail. 2. *obſ.* 56. *n.* 14. da er vermerckt/ daß das jenige factum, ſo ein Fürſt vnnd Herr ex certa ſcientia vollziehet/ in zweifel nit könne gezogen werden/ vnd daß man dem jenigen/ ſo darwider redt/ ein ewigs ſtillſchweigen aufferlegē ſolle.

197. Auß vrſachen: quia eſt cauſa cauſarum, ſeu prima cauſa, vnd dahero nit kan oder ſoll gefragt werden/ warumb er diſes oder jenes alſo thüe/ vnd vollziehe. Gail. 2. *obſ.* 56. *n.* 15. Pruckman. *de ſupr. princ. poteſt. mihi fol.* 107. Beſihe Weſenb. *n. f. inf. C. vt lit. pend. vid. eund. n.* 3.

C. de

C. de LL. & in prin. ff. de jur. immunit. Vnd weiln der Kayser/ Fürst oder Herr noch vber das beschribene Recht ist/ dahero wider dasselbige etwas statuieren vnd verordnen kan vnd mag. Mynſ. *cent.* 5. *obſ.* 97. Also zwar / daß da der Kayser/ oder ein Fürst auß aigner bewegnuß vnd rechten gueten wissen vnd willen / oder auch auß vollkommener Macht etwas wider die gemaine beschribene Recht verordnet / diß- fals in dubio ein erhebliche vnd bewegende vrsach in jhnen præsumiert wirdt/ weiln der Kayser oder ein Fürst an das gemaine beschribene Recht nit gebunden. *L. Princeps. ff. dd. LL. L. digna vox. C. eod.* Gail. 2. *obſ.* 58. *n.* 1. *&* 2. 198.

Auff das zwölffte Argument antwortte ich / es seye ein vnderschaid zumachen inter Reſcriptum Principis & Edictum. Reſcriptum ist/ wann ein Fürst auff die eingelegte bitt oder Brieff der Supplicanten seinen willen oder gewehrung vnderschreibt/ oder wann er einen Magistrat vnd Obrigkeit/ oder auch andere vmb rath sich anmeldende/ widerumb mit Antwortt/ wie vnd was er gehalten haben wolle/ abfertiget. Weſenb. *ad.* §. 6. *l. de l. N. G. & C.* Perez. & Iul. Pac. *ibid.* Harpr. *n.* 25. Matth. Stephan. *de arte jur. c.* 15. *n.* 3. Edictũ aber ist / da ein Fürst etwas von sich selbst / auß aigner bewegnuß / oder auß eines andern Räth allen Vnderthanen zum besten statuiert, verordnet/ vnd offentlich außruefft. *tex. in d.* §. 6. *& L.* 1. *C. de constitut. prin. L.* 3. *C. de LL.* Reſcripta seynd auff gewise Personen in specie dirigiert vnd gericht/ edicta aber ins gemain ohne einuerleibte specification einer oder der andern Person auff alle vnd jede. 199. 200. 201.

Diſes also vorher gelassen / ist leicht zuuerstehn / warumb die reſcripta der Fürsten vnd Herrn in zweifel gestöllt werden können/ nit aber die edicta, dieweiln nemblich in den reſcriptis die vermuetung ist/ es seye ein Fürst etwan starck importuniert, vnnd durch vngleiches vnerfindtliches angeben deß Supplicanten angeführt vnnd hintergangen worden. *L.* 1. *c. de petit. ſublat. lib.* 10. Dahero die experienz täglich an Tag gibt/ das immerzu exceptiones ſub & obreptionis wider dergleichen reſcripta eingewendt werden. Gail. 2. *obſ.* 58. *n.* 2. *&* 3. welche vrsach aber nit statt findt in den edictis, vnd in den jenigen reſcriptis, welche auß eigner bewegnuß von einem Fürsten außgangen. *d. L.* 1. *verſ. ſi quid autem.* Gail. *d. n.* 2. *&* 9. 202.

Auff

203. Auff das dreyzehendte Argument wirdt diſe antwortt verſtattet/ es werden nemblich die Glaubiger ſo hart nicht gehalten / beſchwerdt/ oder verunglimpfft/ als man vermainen möchte/ ſintemalen jhnen das Capital noch gantz vnnd vnverſehrt verbleibt / vnnd mit der zeit newe Zinß eintragen kan. Vber das / ſo kundte diſes Geſatz oder ſtatut alſo temperiert vnd eingezogen werden/ daß es auff die jenige / welche allzu hoch beſchwerdt wurden / nit extendiert wurde/ welche aber die jenige ſeyen/ wil ich villeicht in tertia parte andeuten.

204. Auff das vierzehendte wirdt geantworttet / es ſtreitten nit eben dieſelbige Creditores, welche ein geſtaigerte Müntz an ſtatt der außgelegten Silbernen/ für Zinß vnd Capital empfangen/ der zeit vmb den Zinß/ dann wann ſie contentiert ſeynd/ iſt man jhnen kein Zinß mehr

205. ſchuldig. Fermer ſo haben die Creditores, welche ſich alſo vbervorthailt befunden / bey dem Kayſerl. Cammergericht offt die reſtitution vnd reduction erlangt. Ergò wurde folgen / daß auch diſer zeit bey berüerten Cammergericht die Schuldner ein hilff müeſten außwürcken.

206. Drittens ſo ſeynd die jenige / welche jhr gantzes Patrimonium an Zinſen gelegt haben/ ins gemain feyrende Leuth / deren verderben vnnd vndergang dem gemainen nutzen kaum ſo ſchädlich/ als der jenigen / welche jhr Brodt in dem ſchwaiß jhres Angeſichts ſuchen / ſein

207. wirdt. Ob ſie aber die gemaine beſchwerdten eben ſo wol zutragen ſchuldig ſeyen/ als wann ſie der Zinß vnd Capitalien genuſſen/ gehört nit hiehero/ ſonder anderwerts hin.

208. Auff das fünffzehendte wirdt geantwortet: die Gerechtigkeit vnd auffrichtiger will vnnd mainung werde bey dem Kayſer vnnd andern Fürſten vnd Herren allzeit præſumiert; *c. ſi quando §. f. de reſcript.*

209. Gail. 2. *obſ.* 58. *n.* 9. ob aber ein ſolch Statut oder Geſatz / den jenigen/ ſo es auffgericht vnd geſetzt/ ſelbſt zu nutzen komme/ das wil ich villeicht in tertia parte examiniern.

210. Auff das ſechzehendte kan zwar geantworttet werden/ man müſſe nit anſehen/ was de facto geſchehe/ ſonder was geſchehen ſolle. *L. nemo.* 13. *C. de ſent. & interloc. L. ſed licet.* 12. *ff. de off. præſid.* Diſes zwar iſt zum öfftern beſchehen. Es ſagt aber Renatus. *n.* 152. *inf.* ſelbſt nit/ daß die jenige Ständt vnnd Obrigkeiten recht haben / welche von vnfruchtbaren Güetern vnd vnflüſſigen Capitalien ſolche Stewren vnd

ren vnd Aufflaagen genommen haben. Nichts desto weniger fahret er also fort/ es haben die Ständt præjudiciali hoc facto, jhr Stimm schon von sich gegeben/consequenter wo dise sach in den Reichs Räthen consultiert werden sollte/ werden sie schuldig seyn suo calculo den Creditoribus zusuffragiern, vnd best möglich zuassistiern, damit sie widrigen fals/ die von solchen Außstandts wegen jhren Burgern vnd Vnderthanen abgeforderte Stewren tanquam indebitum solutum haimbzugeben nit getrungen werden. 211.

Dise instanz aber halte ich gantz nit für Christlich/ sonder pro pseudopoliticâ, dann gesetzt/daß es vnbillich gewesen / die Stewren vnd Anlaagen von den vnflüssigen Capitalien ab: vnd einzufordern/ warumb solte zu beschönung vnd erhaltung diser vnbilligkeit auch zu behauptung diser Stewren etwas anders/ so an sich selbst vnbillich / oder doch zweifelhafftig ist/ statuiert, gesetzt vnd verordnet werden? Wann dises gültig were/ so müesten wir einem Richter / welcher einmal einen vnbillichen oder vngerechten Abschid ergehen lassen / den räth geben / daß er fürters eben so vbel vnd vnbillich vrthaile / damit er sich mit seinem gerechten Vrthel nit einer zuuor verüebten vngerechtigkeit selbst beschuldige ? oder daß er in einer andern jhne nit berührenden sach mit fleiß etwas vnbilliches setze vnd statuiere, damit er in seinen selbst eignen sachen auch der vnbilligkeit sich bedienen möge. Jngleichem dem jenigen/ welcher einmal gelogen / müesten wir rathen/ daß er fürohin fein schön füeglich/ conuenienter vnd consequenter auff einander fort liege/ damit er sich mit ainiger Warheit nit einer Falschheit suspect mache. 212. 213.

Auff das sibenzehendte ist die Antwortt erstlich / daß die jenige Obrigkeiten / wie Herr Renatus selbst darfür hält/ in deme sie ohne alles erwegen/ was ein jeder für prouentus vnd einkunfften gehaben möchte/ nichts desto weniger die Zinß/ Stewr / Anlaag vnnd anders einfordern/ vbel vnd vnrecht thun : wie kan dann von jhnen auff die Glaubiger ein rechtes vnd billiches Argument formiert werden? nunquid ex absurdo non nisi absurdum. Rosb. *pr. ciuil. tit.* 40. *n.* 49. Et ex illegitimo principio, nulla legitima consequentia nasci potest? *arg. L. f. C. de nat. lib.* 214.

215. Zum andern antwortte ich: es könne von den Herrschafftlichen Zinsen vnd Anlaagen auff die priuatzinß kein guets Argument geführt werden: weiln das allgemaine dem priuatwesen weit vorgehet. *auth. res quæ C. comm. de legat. & fideicommiss.* Dann wann das Kriegs: vnd allgemaine wesen zulaßt/ newe Stewr vnd Anlaag auffzulegen/ warumb wolte dasselbig verbietten/ die alte vnnd noch außstandige Aufflaagen einzufordern? Entzwischen bin ich in allweg der mainung / man solte bey dergleichen Stewr: vnd andern Anlaagen allzeit mehr die würckliche intraden vnnd einkunfften/ als die blosse Güeter vnd vnfruchtbare Capitalia, beuorab zu disen zeiten/ ansehen/ vnd nach dem solche Einkunfften klein vnnd gering/ also sollen auch darnach die Stewren angemessen vnd geringert werden. *arg. nouel. de releuat. tribut.*

216.

217. Drittens antwortte ich: ob gleichwoln es ein abentheurisch ding ist/ einem andern ein Spelten auß dem Aug herauß reissen wollen/ da einer selbst ein Balcken darinnen hat. absurdum est velle in alio corrigere, quod in seipso conspicitur vigere. Vnd dessenthalben die Obrigkeiten/ was sie andern verbietten/ selbst nicht thun sollen. *arg. L. altius. 15. ff. si seruit. vind. L. pupillus 5. §. item ipse 2. ff.*

218. *de auth. & consens. tut. L. non licet. 46. ff. de contrah. empt.* Dessen aber vnerwogen/ wann solch Verbott an jhm selbst erbar/ dem Gesatz/ vernunfft vnd billigkeit ähnlich/ so hindert nichts/ daß wir auch einem solchen Verbott nachhängen müessen. Dann es ist geschriben in dem Göttlichen Gesatz: Nit das jenig/ was sie thuen/ sonder was sie sagen/ das thüet.

219. Auff das achtzehendt Argument antworten die jenige leichtlich/ welche der mainung seynd/ es werde dergleichen Gesatz/ Landt: oder Stattrecht auff die Kirchen/ vnd andere Geistliche Orth nit außgebraittet oder extendiert, wie ich dann *in patroc. debit. dec. 4. q. 9. n. 67. & seqq.* vermeldet: daß vnder den Anstandtsbrieffen die Kirchen vnnd Geistliche Orth nicht begriffen werden. Welches/ ob es also absolutè, vnnd auff was weiß es zuuerstehen seye/ will ich anderstwo melden.

220. Auff das neunzehendte antworten sie/ wann die Güeter gantz zu grund gericht/ oder von den Feinden eingenommen/ oder auch vnfruchtbar

fruchtbar worden / so seye an denen auff dergleichen Güetern auffligenden Zinß keiner / vnd also nichts verfallen / vnd dahero / souil dise anlangt / seye es keines newen Gesatz oder Statuts, sonder maistens etwan einer declaration, vmb etlichen jhren scrupul zubenemmen / vonnöthen. Auß vrsachen / weiln die Päbstliche Bull Pij V. hiehero gar genueg vnd sufficient ist / welche ob sie gleichwoln (souil anlangt / daß die Zinß gar nit gültig seyn sollen / es ligen dann solche auff den Güetern auff) nit angenommen ist / so erscheindt doch nit / warumb solche nit angenommen seye / oder doch nit solte angenommen worden seyn / souil jhr würckung anbelangt / nemblich / daß suppolito censu reali, wann das Zinßguet gantz oder zum thail zu grundt gehe / auch der auffligende Zinß schwinden solle. 221.

In den personalzinsen aber seye in allweg eines newen Gesatz / Statt oder Landtrechts vonnöthen / vermittelst dessen die Zinß / so man sonst strengen Rechtens wegen schuldig were / nachgelassen werden. Anderst kan auch geantwortt werden auß dem jenigen / was oben bey der achten Frag durch vnd durch vermeldt worden. 222.

Auff das zwaintzigste antworttet Herr Renatus *fol. 93. n. 161. in f.* Weiln in disem betrüebten Standt vnd wesen kein Schuldtner (hat villeicht wollen sagen kein Glaubiger) seinen Zinßaußstandt honestè & efficaciter exigieren kan / so habe er nicht allein nichts in re, sonder auch kein jus ad rem, sonder es müesse erst mit kommenden Friden sein actio reuiuiſciern, wo nit inmittelst sich gar verliehren. Mir / die warheit zubekennen / gefallt dise Antwort nicht / weiln solche vil / so dem gemainen Rechten / vnd Herrn Renati selbst aignen mainung zuwider laufft / in sich begreifft. 223.

Dann eintweder reden wir von einem real oder einem solchen Zinß / so auff einem Guet ligt / oder nur von dem personalzinß. Reden wir von einem realzinß / so hat ja ein Glaubiger das jus in re erlangt / wie ich *p. 1. q. 4.* außführlich demonstriert. Reden wir aber von einem personalzinß / so gebührt jhme auffs wenigst actio ex empto, vel ex stipulatu, vel 225.

præscriptis verbis, oder auch censitica, nach vnderschidlichen mai-
226. nungen der Lehrern/ so ich an erstangezogener stell erzehlt. Actio autem vtiq; est jus ad rem. *pr. Iust. de actio. & ibi Dd.* Sagst du dise action seye ohne alle krafft vnd würckung. Antwortte ich: daß ein jede action, so mit erheblicher exception nit widertriben werden kan/kräfftig seye. Derowegen wann actio censitica vnkräfftig seyn solle/ so muß der debitor calamitosus mit einer exception dieselbe von jhme schieben.

227. Solche exception dann wirdt eintweder temporalis & dilatoria seyn/ das ist/ sie wirdt die Klag verlängern vnnd auffschieben/ oder perpetua & peremptoria, also daß sie die Klag lediglich elidieren vnd auffheben solle. Ist sie dilatoria vnd verzügig: so muß meiner mainung nach exceptio competentiæ der Rechtlichen angebührnuß/ oder nach mainung deß Herrn Assum, exceptio der vnmöglichkeit/grossen Noth vñ Armuet seyn: es kõne dann Herr Renatus ein andere auff die pan bringen. Ist sie peremptoria vnnd außlöschlich/ so muß so lang exceptio in factum fructuum non perceptorum seyn/ daß der Schuldner nemblich keine Früchten empfangen/ biß Herr Renatus ein andere beybringen wirdt.

228. Ferners wann mitler zeit vnd mit kommendem Friden die action deß Creditoris reuiuiscierte, so muß dieselbe ja einmahl erlöschen seyn. Zaige aber Herr Renatus warumb/ wie vnd wann solches beschehen/ vnd auff welche weiß die allgemaine Rechtsregul verificiert werden könne: Actio semel extincta non reuiuiscit. *L. qui res. 98. §. aream. vers. nec admissum. ff. de solut. arg. §. si seruus. 6. Inst. de noxal. act.* Schneid. §. *f. n. 5. Instit. de injur.* Darumbẽ ein andere Antwortt zufinden/ sowol bey denen obeingeführten rationib⁹ decidendi, als darauff erfolgten responsis ad argumenta, bey der sechsten Frag.

229. Auff das ain vnd zwainzigste Argument: erstatte ich zur Antwortt: ich lasse zwar das antecedens zu/negiere aber die consequenz. Dann was einer auß gutem willen thun kan vnd mag/ das ist derselbig eben darumben zuthun nit getrungen. quod potest fieri ex vo-
230. luntate, non est imponendum ex necessitate. Der Zinßschuldner zwar hat seinen Zinß können/ aber darumb nit müssen ablösen. So hat er auch nit können schmecken ob er erzahten/ ob der Krieg werde

kommen/

kommen/ wie lang er werde wehren/ ob er alle Früchten werde einziehen vnd hinweg neñen/ ob er werde den Ackerbaw hinderreiben vnd spören / dieweilen der Krieg vnder den vnvorsehenen fällen gezehlet wirdt / dergleichen fäll aber nit können vorgesehen werden. *L. quæ fortuitus. 6. C. de pignor. act.* dann ein solcher fall wirdt genandt ein vnuerhoffter euentus vnd zufall/ welchen kein Menschliche vorsichtigkeit verhüeten oder vorsehen kan. Schneid. §. 1. *n.* 33. *Inst. quib. mod. re contr. oblig.* 232. Vber das/ so hat sich offt begeben können / daß obwoln der Schuldtner den Zinß gern abgelößt hette/ er doch ein solches / obhabender Armuet wegen/ nit gewußt ins werck zusetzen. So ist es dann der vernunfft gantz vnähnlich / demselben einige Schuldt zuzumessen/ welcher dergleichen nichts hat können schmecken oder erzahten. *c. vt noſtrum. ext. vt Eccle∫. bene∫.* Decian. *conſil.* 115. Jngleichem dann demselben auch kein Schuldt auffzutrechen/ welcher/ wie gern er wolte/ nit hat bezahlen können. *L. mora. 32. ff. de vſur. L. ratum. 13. L. quod dicimus. 105. ff. de ſolut.*

Die dreyzehendte Frag.

Ob es nutzlich seye dergleichen allgemaine Satzung/ Statutum, Landt: oder Stattrecht von nachlassung der Zinsen einzuführen?

1. ES bezeuget die tägliche erfahrung bey den jenigen/ welche bey den Fürstl. Räthen vnd Gerichten sich befinden / daß manchesmal bey einer materi zwey verschidene Fragen auff die pan kommen/ erstlich: ob das jenige / warüber berathschlagt wirdt/ an jhme selbst recht seye/ oder ob solches von rechtswegen könne also geschehen: Zum andern/ ob es zu auffnemmen deß gemainen nutzen gegenwertigem Standt nach geraiche/ vnd also ob es nutzlich vnd fürständig seye/ das jenige/ was beschlossen wirdt/ einzuführen / vnd zu werck zusetzen. warzu dienlich ist der *text. in c. magnæ deuotionis. 7. ext. de vot. & vot. redempt.* 2. Allda Pabst Innocentius der dritte diß Namens in einer jedwedern sach drey stuck zubeobachten vermaint hat/ Erstlich was in ansehung der billigkeit zugelassen seye / so dann

præscriptis verbis, oder auch censitica, nach vnderschidlichen mai-
nungen der Lehrern/ so ich an erstangezogener stell erzehlt. Actio au-
226. tem vtiq; est jus ad rem. *pr. Iust. de actio. & ibi Dd.* Sagst du dise action seye ohne alle krafft vnd würckung. Antwortte ich: daß ein jede action, so mit erheblicher exception nit widertriben werden kan/kräff-tig seye. Derowegen wann actio censitica vnkräfftig seyn solle/ so muß der debitor calamitosus mit einer exception dieselbe von jhme schieben.

227. Solche exception dann wirdt eintweder temporalis & dilatoria seyn/ das ist/ sie wirdt die Klag verlängern vnnd auffschieben/ oder perpetua & peremptoria, also daß sie die Klag lediglich elidieren vnd auffheben solle. Ist sie dilatoria vnd verzügig: so muß meiner mainung nach exceptio competentiæ der Rechtlichen angebühr-nuß/ oder nach mainung deß Herrn Assum, exceptio der vnmögligkeit/grossen Noth vñ Armuet seyn: es köñe dann Herr Renatus ein andere auff die pan bringen. Ist sie peremptoria vnnd außlöschlich/ so muß so lang exceptio in factum fructuum non perceptorum seyn/ daß der Schuldner nemblich keine Früchten empfangen/ biß Herr Renatus ein andere beybringen wirdt.

228. Ferrners wann mitler zeit vnd mit kommendem Friden die action deß Creditoris reuiuiscierr, so muß dieselbe ja einmahl erloschen seyn. Zaige aber Herr Renatus warumb/ wie vnd wann solches beschehen/ vnd auff welche weiß die allgemaine Rechtsregul verificierr werden könne: Actio semel extincta non reuiuiscit. *L. qui res. 98. §. aream. vers. nec admissum. ff. de solut. arg. §. si seruus. 6. Inst. de noxal. act.* Schneid. §. *f. n. 5. Instit. de injur.* Darumbē ein andere Antwortt zufinden/ sowol bey denen obeingeführten rationib⁹ decidendi, als darauff erfolgten responsis ad argumenta, bey der sechsten Frag.

229. Auff das ain vnd zwainzigste Argument: erstatte ich zur Antwortt: ich lasse zwar das antecedens zu/negiere aber die consequenz. Dann was einer auß gutem willen thun kan vnd mag/ das ist derselbig eben darumben zuthun nit getrungen. quod potest fieri ex vo-
230. luntate, non est imponendum ex necessitate. Der Zinßschuldner zwar hat seinen Zinß können/ aber darumb nit müssen ablösen. So hat er auch nit können schmecken oder erzahten/ ob der Krieg werde kommen/

kommen/ wie lang er werde wehren/ ob er alle Früchten werde einziehen vnd hinweg neñen/ ob er werde den Ackerbaw hinderstreiben vnd spören / dieweilen der Krieg vnder den vnvorsehenen fällen gezehlet wirdt / dergleichen fäll aber nit können vorgesehen werden. *L. qua fortuitus. 6. C. de pignor. act.* dann ein solcher fall wirdt genandt ein vnuerhoffter euentus vnd zufall/ welchen kein Menschliche vorsichtigkeit verhüeten oder vorsehen kan. Schneid. §. 1. *n.* 33. *Inst. quib. mod. re contr. oblig.* 232. Vber das/ so hat sich offt begeben können / daß obwoln der Schuldtner den Zinß gern abgelößt hette/ er doch ein solches / obhabender Armuet wegen/ nit gewußt ins werck zusetzen. So ist es dann der vernunfft gantz vnähnlich / demselben einige Schuldt zuzumessen/ welcher dergleichen nichts hat können schmecken oder erzahten. *c. vt nostrum. ext. vt Eccles. benef.* Decian. *consil.* 115. Jngleichem dann demselben auch kein Schuldt auffzutrechen/ welcher/ wie gern er wolte/ nit hat bezahlen können. *L. mora. 32. ff. de vsur. L. ratum. 13. L. quod dicimus. 105. ff. de solut.*

Die dreyzehendte Frag.

Ob es nutzlich seye dergleichen allgemaine Satzung/ Statutum, Landt: oder Stattrecht von nachlassung der Zinsen einzufüehren?

1. ES bezeuget die tägliche erfahrung bey den jenigen/ welche bey den Fürstl. Räthen vnd Gerichten sich befinden / daß manchesmal bey einer materi zwey verschidene Fragen auff die pan kommen/ erstlich: ob das jenige / warüber berathschlagt wirdt/ an jhme selbst recht seye/ oder ob solches von rechtswegen könne also geschehen: Zum andern/ ob es zu auffnemmen deß gemainen nutzen gegenwertigem Standt nach geraiche/ vnd also ob es nutzlich vnd fürständig seye/ das jenige/ was beschlossen wirdt/ einzuführen / vnd zu werck zusetzen. warzu dienlich ist der *text. in c. magna deuotionis. 7. ext. de vot. & vot. redempt.* 2. Allda Pabst Innocentius der dritte diß Namens in einer jedwedern sach drey stuck zubeobachten vermaint hat/ Erstlich was in ansehung der billigkeit zugelassen seye/ so dann

was sich der Erbarkeit nach zuthun gezimmen wolle / vnnd letzt-
lich was dem gemainen nutzen zum besten geraiche vnnd außschlage.
Besihe Cardinal. Tusch. *lit. P. conclus.* 700. da er sagt / es solle ein
Fürst oder Herr in einer jeden Sach vornemblich drey Stuck in con-
3. sideration ziehen/ quid deceat, quid liceat, & quid expediat. Dem-
nach ich dann beygebracht quod liceat, daß der Gerechtigkeit in ge-
wisen fallen nit zuwider lauffe/ Satzungen/ Statt: oder Landtrecht von
nachlaß der Zinsen auffzurichten/ ist an jetzo die frag vbrig: vtrum ex-
4. pediat ob es dem gemainen nutzen deß Römischen Reichs teutscher
Nation zu auffnemmen geraiche/ mit consens vnd verwilligung der
Ständt/ dergleichen Statut vnd Satzungen einzufüehren.

5. Herr Renatus ist der mainung/ daß nit. Erstlich weilen es wider
die justitiam Traw vnd Glauben/ zu nachthail vnd verderben so viler
vnschuldiger/ hochbedürfftiger Zinßpartheyen geraichen thäte. *fol.* 3.

6. Zum anderen: weilen anderer durch die Kriegsvnordnung im
Reich eingerissener Vngerechtigkeiten mehr dann zuvil / welche bil-
licher mit allmöglichstem fleiß vnd ernst abzustellen / als mit fernerer
injustitia zu cumuliern. *Id. ibid.*

7. Drittens: Dieweilen diß nicht der weeg oder das mittel seye/ den
Friden wider zubringen/ oder die Ständt der Kriegsbeschwärligkeiten
zuledigen. *ibid.*

8. Vierdtens: Weilen ehender folgen möchte wie S. Augustinus ge-
schriben: Quod non das Ecclesiæ, dabis impio militi, das ist/ wann
die vnbarmhertzige Schuldner jhre bißweilen wohl: vñ ring müegliche
bezahlung so gar verziehen/ vnd die hungerige Glaubiger an den Kla-
wen saugen lassen/ daß jhnen der contribution Teuffel (also vermaine
ich tituliere er die Commissarios, welche die Contributiones vnnd
Anlaagen einbringen) zu Hauß vnnd Hoff reütten/ vnnd das jenige
Gelt/ darmit sie jhrer Glaubiger Noth vnnd Armuet helffen sollen/
hinweg füehren möchte. *Id ibid.*

9. Fünfftens: Weilen die der zeit aller Orthen in offenem schwang
gehende Laster (vnder welchen eines vnd nit das geringste die Vntrew
vnd Vndanckbarkeit ist/ welche wider die Christliche Lieb vnnd wider
Gottes Gebott ein Mensch dem andern erweißt) den gerechten Zorn
Gottes vber vns erwecken/ vnd die vornembste vrsach diß so lang weh-
renden

renden jnnerlichen grundtverderblichen teutschen Kriegs seynd. Dergleichen vntrewe sagt er/ vnd vndanckbare Schuldner/ finden sich bey jetziger boßhafftiger Welt mehr dann vil/ darumb sich dann nit zuverwunderen/ daß der gerechte Gott neben andern Lastern auch dises mit der eysenen Rueth deß so langwürigen Kriegs straffen thnet. Renat. *fol. 4.*

10. Zum sechsten: wann man dises vnrecht erst billichen/ vnd mit allgemainer Satzung vnd Abschidt/ denen ohne das biß auff den letsten Athem außgezogenen armen Wittwen/ Waisen oder andern Bedürfftigen/ vnd auch wol selbst wegen jhrer debitorn saumbsals mit Schulden vber: vnd vber beladenen Creditoribus gleichsamb das Leben gar absprechen solte/ was köndte für Glück/ Hail vnnd Segen vber vnser Vatterlandt von Gott zuhoffen vnd zugewarten sein/ wann man zu anderen vilfältigen Vngerechtigkeiten/ denen man wegen Kriegsgewalt jhren lauff lassen mueß/ erst dise fernere injustitia auß freyem willen wider GOttes Willen einfüehren/ vnnd mit einem gemainen Reichsschluß guet sprechen solte. *Idem Renat.*

11. Zum sibendten: So ist weder nutzlich noch rahtsamb dergleichen Satzung Statt oder Landtrecht auffzurichten/ wardurch vil vneinigkeiten/ zanck vnd hader causiert werden. Reipub. enim interest, ne inter ciues sint discordiæ. *L. si quis ingenuam. 21. §. f. ff. de captiu. & postlim. reuers. L. aquissimum. in princ. aliàs est. §. 3. L. si cuius. 13. ff. de usufr.* Wañ nun aber per Imperialem sanctionem der Schuldner verlangen nach/ die mittelst deß teutschen Kriegs vertagte pensiones auffgehebt/ vnd pro non debitis erkandt werden solten/ wurden vil discordanzien, vnwillen/ vnnd vneinigkeiten hierauß sich erregen. Ergò &c.

12. Dises probiert Herr Renatus erstlich der gestalt: weilen die Zinßglaubiger wegen diser Capitalien vnnd verhoffte Zinsen/ jhre tributa vnnd collectas jhren Herren vnnd Obrigkeiten entrichten müessen/ warzu sie nicht hetten angehalten werden können/ wann jhnen die Zinß nicht gebührt hetten (dann ein Stewr oder Anlaag von einem zu erfordern oder anzunemmen/ welches jhme nit zuständig/ ist wider alle Vernunfft) wann derohalben

solche

solche Zinß nachmalen pro indebitis declariert werden / so wurden die Creditores die wegen ermelten Capitalien vnnd Zinsen entrichte tributa & collectas condictione indebiti von jhren Obrigkeiten zu repetiern verursacht werden: in dem sie mit gemainer Stewr vnnd Schatzung belegt / was sie nit haben belegen sollen. Was wurde aber hierauß nit für ein reuolution vnd zerrüttung zwischen den Obrigkeiten vnd Vnderthanen entstehn / wann dise repetitiones zugelassen wurden?

13. Zum achten? So wurde sich auch ein grosse reuolution vnd zerrüttung zwischen den Vnderthanen selbst erheben / wann die von anfang deß Kriegs verloffene/versprochene/ vnd verschribene Zinß vnnd interesse gantz aboliert, vnnd die gedultige Creditores, nach so langem zuwarten/erst jhrer jurium & actionum auff ewig priuiert vnnd verlustigt werden solten. Renatus. *n.* 150.

14. Neundtens: So wurde auch zanck vnd hader dahero zubefürchten sein / in dem die debitores, deren vil hierentzwischen einen oder mehr Zinß möchten gericht haben/ deß erthailenden ab: vnnd nachlaß der Zinsen zweiffels frey auch geniessen/vnd also das vermainte indebitum condiciern, darzu sich aber die Creditores nicht werden verstehn wollen. Renat. *n.* 150.

15. Dessen allen aber vngeacht ergreifft die widrige mainung Herr Zorer. *q.* 12. *n.* 972. welcher ein nothurfft zusein erachtet/ daß wegen der noch außstandigen vnabgelegten Zinsen bey den jenigen Schuldnern/ welche etlich Jahr hero (weilen sie jhre Güeter nit besitzen noch genieſſen mögen/ auch sonsten nichts gehandlet noch gewunnen) vmb jhrer vnvermögenheit willen nichts bezahlt haben / ein Ordnung zumachen.

16. Die erste vrsach kan genommen werden/ ex principio extrauagantium Calixti III.& Martini V.Pontificum, welche die newe Constitutiones vnd Satzungen eben dessentwillen auffgericht/ weilen dieselbe jhnen hochsorglich angelegē sein lassen/ daß sie jhrem anvertrawten Ambt gemäß/bey menniglich fridt vnd ruhe schaffen vnd erhalten/ auch allem zwischen den Vnderthanen selbiger zeit herfür quellenden vn: vnd widerwillen (damit sie nit vberhand gewünnen/ vnnd darauß mancherley ärgernuß entspringen möchten) so vil die Gerechtigkeit erfor-

erforderte/ mit jhrer erklärung vorbiegen möchten. Eben diſe vrſach 17.
hat aſſigniert vnd gegeben deß hochwürdigſten Fürſtens vñ Herrn/ꝛc.
Biſchoffens zu Würtzburg/ꝛc. Fürſtl. Gn. in der præfation ſeines
edicts mit diſen Worten: Haben derowegen zu abwendung allerhand
weitläuffiger vnnöthiger koſtbarn Klag vñ proceſſen, den Schuldt-
herren ſowol / als den Schuldtner dauon zuentheben vns/ꝛc. eines ge-
wiſen Schluſſes hierüber verglichen. Daß nemblich nach allen auff-
gehobenen Zanck/ Hader/ vnd zerrüttungen der Friden vnnd Einig-
keit vnder den Burgern widerumb in auffnemmen komme/ vnd fort-
gepflantzt werde. Zorer *in f. queſt.* 14. & *operis ſui.*

Dann es bezeugts die tägliche experienz, daß die Glaubiger die 18.
Schuldtner / wegen der Zinß täglich anklagen/ vnnd nit allein dieſel-
bige / ſonder auch die Obrigkeiten vnd Richter vergebenlich ſich ab-
matten vnd fatigiern, vnd die Gegenſacher mit newen Vnkoſten
vberlegen / dannoch aber nach langwehrendem Stritt ſie anderſt
nichts außrichten/ als daß ſie dem betrüebt vnd betrangten Schuldt-
ner noch eine gröſſere betrüeb : vnd betrangnuß/ dem Richter aber/ ſo
mit andern wichtigern Geſchäfften beladen/ noch mehr occupationes
vnd moleſtias zufüegen. Deſſen allen man wol kundte vberhoben
ſeyn/ wann ſie auß einem allgemainem Geſatz gewahr wurden / daß 19.
nichts von denen von etlich Jahren hero verfallenen Zinſen zuhoffen
were / ſonder ſie ſolche ſchwenden laſſen müeſten.

Weiln dann der gemaine Nutz erfordert/ daß die Leuth von den 20.
ſtrittigen Schulden frey ſeyen/ poſt Caball. *in mille loq.* 338. & Mar.
Mant. *deciſ. reg.* Arrag. 2. *n.* 42. auctor parthenij litigioſi. *lib.* 2.
c. 11. *n.* 21. ſo were ja nutzlich/ daß durch eine allgemaine Satzung
vnd ſtatutum erörttert/ decidiert, vnd verabſchidt wurde / ob man
die von verwichenen Jahren vertagte Zinß zuuerzaichen / oder ſolche
nachzulaſſen ſchuldig were/ oder nit.

Die ander ration vnd vrſach gibt wolbemelter Herr Zorer *queſt.*
14. *in princ. n.* 1218. Allda er ſagt/ es erfordere die hohe Notturfft/ 21.
vnd groſſe Armuet hin vnd wider/ dergleichen ſtatutum, Satz : vnnd
verordnung auffzurichten / dieweiln die tägliche erfahrung an Tag
gebe/ daß neben den verfallenen/ auch die künfftig fallende Zinß / vnd
alſo das richtig mit dem vnrichtigen (in erwartung einer deciſion

oder vergleichung/ wie es hiermit zuhaltē) vilfältig gespöret/ also Capital vñ Zinß zu grossen schaden vñ nachtheil deß Glaubigers beysamē behalten/ vnd nichts von dem Schuldtner bezahlt oder gegeben werde.

22. Drittens: so bezeugt Renatus selbst *fol.* 88. *n.* 149. *& f.* 93. *n.* 161. daß ob gleich die Creditores censitiui oder Zinßglaubiger diser zeit den weeg deß Rechtens ergreiffen/ auch die gewohnliche vñ zurecht geordnete mittel wider die Schuldtner an die Hand nemmen/ so seye jedoch weder bey Geist: noch Weltlichen Gerichten einige Hülff zuerlangen/ sonder vast durchgehendts in Zinß vnd Schuldtsachen nunmehr apud omnia tribunalia justitium gehalten werde/ ja wo gleich die Aduocaten vnd Procuratores den proceß biß zu end bringen/ vnd denselben jhren Clienten vnd Principaln zum besten gewinnen vnd erhalten/ dannoch in puncto executionis alles hangen bleibe.

23. Nun so ist aber eben dises ein anzaigen/ daß den Richtern vnd Obrigkeiten (welche sonsten einem jeden die Gerechtigkeit schleinigst zuerertheilen/ sich nit verwaigern solten/ noch kundten) die Vernunfft dictiere, es könne der zeit dem strengen vnnd engen Rechten nach nit procediert werden; *derowegen dann wollen sie jhr judicium lieber* in suspenso halten/ als etwas hartes statuieren vnd vrthailen/ oder da sie ein Vrthel außgefellt/ sehen sie/ daß wegen Armuet vnd vnvermögenheit/ oder anderer erheblichen vrsachen die execution nicht zuwerck gesetzt oder vollzogen werden möge.

24. Weiln derowegen besser ist/ es stöllen die Creditores ainige action nit an/ als daß sie den Schuldtner vmb sonst vexieren, vnd sich mit vergebenlichen Vnkosten vberschwären/ weiln sie etwas zuerlangen
25. kein hoffnung nit schöpffen können. *arg. L. 1. ff. de inoff. testam.* weiln satsamer ist gar kein Vrthel ergehn zulassen/ als das ergangene nicht zuexequiern. *per tradita* Wes. *n.* 1. *ff. vt in possess. legat. vel fideicom-*
26. *miss.* weiln der Obrigkeiten Decreta nit vmb sonst vnnd vergebenlich seyn sollen. Gail. 1. *obs.* 15. *in f. Id.* 1. *obs.* 78. *n.* 5. weiln auch einigē
27. Richter gebührt sein Abschid vnd Vrthel zuuolziehen. *t. t. ff. ne ius fiat.* Wesenb. *n.* 9. *ff. de rei vend.* Vnd dem gemainen Nutzen daran gelegen/ daß die Strittigkeiten gemindert/ vnd die Zanck vnnd Hader
28. nidergelegt werden. Reipub. interest lites minui, & jurgia sopiri.
29. *tex. c. nonnulli.* 28. *§. pen. ext. de rescript.* Solte es dañ nit fürtersamb

vnd

vnd nutzlicher seyn/etwas gewiß zuuerordnen? Zanck vñ Hader abzu- 30.
schneiden/ die gelegenheiten der Gezänck vnd Spaltungen abzuwen-
den? die jnner: vnd Burgerliche Krieg Vn: vnd Widerwillen/ war- 31.
durch der gemaine Nutz selbst schaden leidet / auß dem Weg zurau-
men/ vnd mit allerhand weg vnnd mittlen zuuerhüeten/ daß die Ab- 32.
schid vnd Vrthel nicht verschimpfft vnd vergebenlich außgefällt wer-
den sollen. *L. si prætor. 25. ff. de Iudic.* Wes. *in pr. ff. si quis ius dicenti.*
Seytemaln auff ein Statt/ so nit auff die execution tringt / vnd auff 33.
die edicta, so mit der execution nit vollzogen werden/ nichts zuhaltē.
nullius momenti est ciuitas, quæ non habet neruos executionis.

Die dritte vrsach wirdt genommen à simili: die vsucapiones vnd 34.
verjährungen / sagt man/ werden von deß gemainen Nutzens wegen
introduciert, vnd seyen demselben nutz: vnnd diser vrsachen halber
fürträglich/ ne rerum dominia semper sint in incerto. *L. 1. ff. de*
vsurp. & vsucap. Vnud daß der Strittigkeiten ainest ein end seye. vt
aliquando reperiatur litium finis. *L. f. ff. pro suo.* Daß man auch
auff dise weiß denen jmmerwehrenden Stritt von denen Besitz vnnd
possessionen (an dern abstellung dem gemainen wesen mercklich ge-
legen) abgeholffen werden möge. Vnnd ob gleichwol es einem wun- 35.
derlich vnd vnrecht vorkommen möchte/ dem andern das seinig wider
dessen willen zuentziehen (dahero dann auch vsucapio iniquum præ-
sidium genennt wirdt. *in auth. vt Eccles. Rom.*) Dieweiln aber das
gemaine wesen vnd ruhe mehr/ als eines jeden priuatnutzen in obacht
zuziehen/ so seynd auch billich die vsucapiones vnnd verjährungen
mit nachthail vnd schaden der priuat Personen eingeführt worden.
argt. L. 2. C. de quadr. præscript. Daß ein jeder auffs wenigst einmahl
wissen möge/ was sein/ was nit sein seye/ vnnd vor eines andern An-
sprach jhme nit jederzeit förchten dörffte. Dann in entstehung dessen/
müeste er allzeit in Sorgen stehn/ es möchte jhm durch jemandt an-
dern/ diser oder jener sach halben ein Stritt erweckt werden / dahero
beschehen köndte/ daß dergleichen vnzalbare Stritt vnd Jrrungen auff
die paan gebracht wurden. Wesenb. *in paratit. n. 9. & 13. ff. de vsurp.*
& vsucap. Allda er sagt/ man habe dem Hayl vnd ruhe deß gemainen
wesens / auch mit der priuat Personen schaden vnd nachthail vorse-
hen müessen.

36. Nun hat es aber mit den Zinsen / als von denen vnder den Schuldtherrn vnd Schuldtnern ein immerwehrender Stritt ist / ein ebenmässige bewandtnuß; damit derwegen die Obrigkeiten dergleichen Strittigkeiten vnd Vnruhe sich entladen/ vnd wichtigern anligenden sachen nachhangen / sie auch selbst die wissenschafft tragen mögen / was sie zubegehren vnd zuerwarten / auch bezahlen können oder sollen/ so ist ja dem gemainen wesen nutzlich vnd hailsamb / daß von den jenigen/welche dessen bemächtiget seynd/durch ein allgemaine satzung etwas dauon statuiert werde. *Conf. q.* 2. *rat.* 21. *n.* 73.

37. Die fünffte vrsach ist : dieweiln dise Frag/ ob man die von verflossenen Jahren vertagte Zinß zuaberstatten schuldig seye/gar schön/ scharpffsinnig/ vnd zweiffelhafftig ist/ welche vil gelehrte vnd hocherleuchte ingenia in vil weeg vexiert vnd abgemattet.Ergo wann schon kein andere vrsach vorhanden were/ so solte doch dise die hohe Obrigkeit hierzu / vnd daß dergleichen vnentpörliche pragmatica sanctio auffgericht wurde/ mouieren vnd anfrischen / per tradita Ioannis
38. Köppen. *decis.* 4. *n.* 3. *post princ.* Berlichius. *tom.* 2. *concluf.* 24. *n.* 1. Verbleibt derohalben *in diser Frag bey mir vest vnd* standhafftig

39. Die erste Schlußred vnd conclusion: Es seye ja freylich vnd in allweg nutzlich ein statut, Landt: oder Stattrecht/ oder ein pragmatische sanction, wegen der bezahl: oder nachlassung der durch die entwichene Jahr vertagten Zinsen zumachen vnnd auffzurichten. Welche conclusion meines erachtens durch die Lehr R. P. Layman.
40. *L.* 3. *de Iust. tract.* 3. *p.* 1. *c.* 5. *n.* 31. §. *ceterum.* genuegsamb confirmiert wirdt/ allda er in einem Müntz: vnd Geltstritt / dergleichen vor 20. Jahren vil vnd offt im schwung giengen / auß obbemelten rationibus hierzu bewegt mit disen Worten sein Gemüetsmainung
41. eröffnet: Ich zweifle nicht / daß die hohe Obrigkeit / wann man die billigkeit in obacht will nemmen/ durch ein Kayserliches decret schliessen könne / man müesse die Schulden der gestalt bezahlen / daß die Schuldtner einen grossen Gewin nit innhändig behalten/ doch auch den Glaubigern ein so grosser schaden vnnd verlurst nicht zuwachse, Dann allhier nit nur eines / oder deß andern / sondern viler Contrahenten causa agiert wirdt ? also wann die bezahlungen der Schulden, conspecta intrinseca bonitate monetarum deß

innerlichen

jnnerlichen valors vnnd güete nach beschehen/ hierauß alle Glaubiger vernachtheilt/ hergegen alle Schuldner ein Gewinn haben wurden: Dahero es nit nur für ein accidens gehalten vnnd geschätzt werden mueß/welches also generaliter auß eingeführter Müntzmutation hergeflossen. Welche weilen die Reichsfürsten thails haben geschehen lassen/ thails obligender noth halben selbst eingeführt / so will Jhr gegen dern Vnderthanen tragende affection vnd lieb erforderen / daß sie die vngelegenheiten / so auß disem wesen sich eraignet/möglichster massen auertiern vnd abkehrn/ also daß kein Thail/weder Glaubiger noch Schuldner vil vernachtheilt vnd beschwert werde/ oder sonsten sich beklagen könne ; vnnd dises alles wegen allgemainen wolstandt deß Reichs/ vnd zu erhalt: vnd fortpflantzung deß allgemeinen Landtfridens.

Ob aber dise Satzung ein vniuersal vnnd durch das gantze Römische Reich Teutscher nation durchgehendes wesen sein solle? ist ein andere Frag. Herr Renatus *n.* 79. 80. & 81. ist der mainung / von Nain/darumben dieweilen nit alle gleiche schäden erlitten vnnd getragen. Dann ob gleichwol solcher Krieg auff teutschen Boden lang vnd viljährig/ ratione impedimenti aber nit aller Orthen lang / oder den Schuldneren verhinderlich zuschätzen. Dann die obere Reichskraiß gleichwol einsmals mit den Schwedischen Waffen durchloffen / nun aber geraume zeit von denselben quitt vnd ledig. Viler Orthen waißt man vom Feindt oder Krieg mehrers nicht/ als daß man den Kayserlichen Völckern Quartier vnd Contribution geben müessen. So ist es auch nun mehr fast aller Orthen im Reich dahin kommen / daß die Contributiones nur auff die schwache Ruggen der Vnderthanen gelegt / vnnd der Herrschafften Cammergüeter damit wenig berüehrt werden/ oder wie man pflegt zusagen/das Kriegsvngewitter ziecht sich nicht nach den hohen Bergen/ sonder nur in die nidere Thäler. Ergo lassen sich saluâ justitiâ nicht alle in zeit jetziger Kriegsübung auffgeschwollene Zinß per vnam & generalem sanctionem oder durch ein allgemaine Satzung cassiern, sonder es müessen die particularia locorum & personarum absonderlich wol bedacht/vnd nit alles vber ein Laist gericht werden. Weilen sonst auch zu recht versehen/ ein jede circumstanz variere vnd ändere einen Casum, vnd ex speciei variatione, werde

42.

43.

44. ne, werde auch das jus varijert. Eben diſer mainung iſt auch Herr Zorer *q.* 14. *n.* 1260. *f.* 204. *in prin.* allda er ſagt/ in nachlaſſung der verfallenen Zinß vnd Gülten/ ſeye gleichermaſſen die æquitet, poſſibilitet, vnd andere vorhandene vmbſtänd mit fleiß zu conſideriern, vnd nach dern befindung dergleichen gar oder zum thail zubehaupten oder nachzulaſſen/ dann kein gewiſe zeit auff wievil / vnnd welch Jahr ſelbig zubewilligen/ könne benambſt werden / in dem einen das Vnglück vnd Vnfall zeitlicher/auch ſtärcker vnd öffter als den andern getroffen habe. Jedoch vermaint er/ es könne etwas gewiß durchgehen-
45. des vnd gleichmäſſiges an einem Orth/ Landt oder Herrſchafft / zu abſchneidung aller weiterung/ vnnöhtigen gezanck vnnd diſputats ſtatuiert werden/ vnd daſſelbig werde ſeines erachtens dem gemainen weſen zum nutzlichſten ſein: vmb willen daſſelbige dem priuatweſen weit
46. vorzuziehen/ zu deme auch hinzu kombt/ daß die Conſtitutiones, Satzungen vnd verordnungen auß jhrer Natur/ vnnd aigenſchafft/ ein gemain vnd durchgehendes weſen ſeyndt / & in communi ſine complexu perſonarum ſpectent ad omnes. Weſenb. *n.* 4. *ff. de LL.*

47. Nichts deſto weniger/ *weilen man pflegt auch* conſtitutiones particulares, vel perſonales, ac ſingulares, ſo allein auff ein Perſon geſchicht/ oder auch auff ein gewiſes Orth oder negotium zuerthailen/ welche vil mehrer Priuilegia vnd Freyheiten zunennen ſeynd. §. *ſed & quod. Inſt. de I. N. G. & C.* Weſenb. *n.* 2. *C. de LL.* vnd ich ſchon obvermeldt/ es ſeye der Zinßnachlaß den betrübt: vnd verderbten Schuldnern/ wegen außgeſtandener Kriegsbetrangnuſſen per modum eines
48. priuilegij zuerthailen/ ſo were ich nicht der mainung / daß man ſolte durch alle Landt vnd Herrſchafften einen gleichen nachlaß vergunnen/ ſonder nach beſchaffenheit eines jeden Orths vnd Perſon / Item nach maß vnnd gröſſe der erlittenen Schäden ſolchen determiniern vnnd mäſſigen (der allgemainen Rechtsregel nach / quæ ob cauſam permittuntur ab ea cauſa moderantur.) Vnd dahero ſolche determi-
49. nation eines jeden Landtsvorſteher vñ Regenten/ wie auch den Ständen auff jhrem Gebiet frey laſſen. Schier auff dieſelbige weiß / wie ſolches Kayſer Maximilianus I. auff dem Augſpurgiſchen Reichstag/ An. 1500. **vnder dem Titul: von wuecherlichen** *Contracten.* §. **dieweilen aber.** Seinen verordneten Reichs Regimenten befohlen/

vnd

vnd jhnen vollkommenen Gewalt vnnd Macht gegeben / dergleichen Zinßkäuff halber zimbliche form/ maß vnd ordnung zumachen / vnnd die allenthalben im Reich außzuschreiben vnd zuuerkünden/ damit sich ein jeder hinfüro in Widerkäuffen derselben formb vnd maß wisse zugebrauchen vnd zuhalten.

Gleich wie dann Kayser Maximilianus der Ständen vnd jeder Landtschafft Obrigkeit willkuhr haimbgestelt/ wie vnd auff was weiß der Zinßkauff vnd Widerkauff beschehen solle. Canis. *in notat. ad d. const. Maxim. de vsur. & cens. c.* 10. *f.* 202. Also halte ich auch darfür/ solle vnd könne der Zinßnachlaß jhrer discretion vnnd willkuhr vberlassen werden. Dannenhero folgt von sich selbst 50.

Die ander Schlußred/ gleich wie nit alle einerley schaden erlitten/ also ist nit rathsamb noch nutzlich nur einerley satzung durch das gantze Reich ergehen zulassen. Sonder gleich wie die agentia naturalia inter sphæram actiuitatis suæ vniformiter difformiter agiern, wie die Philosophi lehren/ vnd je näher ein obiectum dem agenti applicirt, vnd desselben würckung vnderworffen wirdt: je mehr es leidet/ vnd von desselben qualiteten annimbt: Also vermainte ich auch/ daß die jenige/ so den feindtlichen betrangnussen/ Vnfällen / calamiteten vnd armseligkeiten mehrers vnderworffen gewesen/ vnd grössere schaden vnd vngemach erlitten vnd außgestanden / auch einer mehreren Gnad / nach vnd Ablaß zugenüessen haben sollen. 51. 52.

Auff das erste eingewendte widrige Argument antwortte vnnd negiere ich / daß dergleichen statut vnnd satzung der Gerechtigkeit zu nachthail geraiche / oder daß der jenige / welcher auß zulassung eines Gesatzes vnd der Obrigkeit/ seinem gethanen versprechen vnnd pactis zuwider handle/ Traw vnd Glauben breche. Dann was auß zulassung der Rechten oder der Obrigkeit beschicht/ solches beschicht recht vnnd wol/ quod permittente lege vel Magistratu auctore fit, rectè fit. Ob aber solches statut vnd verordnung auch auff die arme vnnd bedürfftige Glaubiger zuextendiern, vnd außzubraiten/ oder ob es vnbillich/ daß es von denselben auch verstanden werde/ dises soll nicht an disem / sonder einem andern Orth zuerörtern seyn. 52. 54.

Auff

55. Auff das ander antwortte ich/ es were das jenige/ was supponiert wirdt/ vil mehr zu probiern, benantlich daß ein newe injustitia begangen/ vnd eine mit der andern/ wann die Zinß nachgelassen werden solten/ cumuliert wurde. Dann daß auch die allergerechtigste Fürsten vnd Herren/ auß ansehlichen / hochtringenden vnd in der gerechr: vnd billigkeit wol fundierten motiu: vnnd vrsachen dergleichen Statuta auffgericht/ ist in den nächst: vnd etlichen andern vorgehenden Fragen demonstriert worden/ für welche sovil vñ lang die præsumption militiert, biß daß ein begangne injustitia darauß probiert wirdt.

56. Auff das dritte ist die Antwort: es seye der Krieg zweyerley / einer so mit Wehr vnd Waffen im Feld / der ander so vor Gericht beschicht/ weil nun der letster durch ein statutum oder legem auffgehebt wirdt / so werde ja auffs wenigst / ein Friden widerumb erlangt vnnd eingeführt/ die jnner: vnd burgerliche widerwillen vnd discordanzien gestillet vnd hingelegt/ die betrüebte vnd mitleydige Schuldner gelabet/ vnd jhrer sorgen vmb etwas entladen.

57. Auff das vierdte sage ich / es seye die decision gegenwertiger Frag in genere vnd ins gemain / *nicht aber in specie eben auff denselbigen* fall/ da der Glaubiger selbst arm vnd bedürfftig / der Schuldtner aber reich vnnd vermöglich/ gestellt. Das vbrige was in disem Argument weiter eingestrewet / werden die Commissarij vnnd exactores der gemainen Anlaagen ohne mein zuthuen wissen zu refelliern vnd abzulainen.

58. Auff das fünffte erstatte ich dise Antwortt / der jenige / welcher Traw vnd Glauben bricht/ da er auß verordnung der Rechten solchen halten solte/ recht vnnd wol für ein trewlosen / der jenig aber / welcher ein Wolthat nit erkennt/ vnnd da er füeglich kan/ solche nit widerlegt/ für einen vndanckbaren Menschen gehalten werde: Ich supponiere aber/ ey seyen die jetzige betrüebt: vnd verderbte Schuldner dermassen erschöpfft vnd außgemörgelt/ daß ob sie gleich gern etwas thäten / jedoch jhnen vnmüglich fallen wurde / vnnd dahero habe jhnen solche Satzung oder statutum einen nachlaß zugelegt. Warauß folgt/ daß sie weder für Trewloß/ noch vndanckbar gehalten werden mögen.

59. Auff das sechste ist die Antwort: daß ob gleich in einem oder andern absonderlichen fall solch Statut vñ Satzung möchte limitiert werden

können/

kõnen/so seye es doch nit gantz der vnbilligkeit zubeschuldigen/oder dem gemainen nutz für schädlich zuhalten/ vnd wissen die Logici, wol daß à specie ad genus nicht könne affirmatiuè argumentiert werden/ dañ sonst wurde folgen/ das wann ein Thier grausam vnd vnbindig were/ alle Thier/ vnd consequenter auch alle Menschen/ grewlich vnd vnbindig seyn wurden.

Auff das sibendte Antwort ich: die strittigkeiten/ welche vnder den Glaubigern vnd Schuldnern der Zinß halber entstehn/ seyen schier vnendtlich allberait/ schon vor Augen/ vnd gewiß/ welche wie in obeingeführter ersten vrsach der decision gemelt worden/ leichtlich auffgehebt wurden/ wann etwas gewiß statuiert vnd deßwillen verordnet wurde: die discordantien, vnwillen vnd vneinigkeiten aber/ welche auß Verordnung eines solchen statuti zubefahren/ seynd erst künfftig/ vnd noch gar vngewiß/ dahero weiln ein gewises Guet für ein vngewises böß nit dahindẽ zlassen *arg. L. cogi. 16. §. idem quærit. 14. ff. ad S C. Trebell. arg. L. cum Titio. 55. ff. ad L. Falcid.* frag ich/ ob es nit nutzlicher seye/ einen ainigen gegenwertigen vnd augenscheinlichen nutzen zubefürdern/ als zukünfftige vñ vngewise vngelegenheiten zuverhüten vnd abzuwenden. 60. 61.

Auff die prob vnd beweisung zuantwortten hat mich allzeit vnbillich zuseyn gedunckt/ daß die jenige/ deren vermögen nur in schulden bestanden/ nichts destoweniger die Kriegsbeschwerligkeiten außstehen/ vnd von denselben eben souil contribuiern müsten/ als sie beygelegt hetten/ wann sie deß paaren gelts genossen/ oder mit ligenden fruchtbaren Güettern werẽ versehen gewesen. Weiln ja warhafftig nit gewiß gewesen / ob sie deß capitals, zugeschweigen der Zinß jemahlen mehr habhafft wurden. Dahero beschehen das gar vil dergleichen/ welche jhr gantzes patrimoniuu vnd vermögen an Zinß gelegt/ vnd sich davon sustentiert, in die eusserst Armut gerahten/ villeicht aber solches auß gerechtem Vrtheil Gottes/ Als welcher nit gewölt/ das wir in müessigang leben/ sondern in dem Schwaiß deß Angesichts vnser Brott suechen solten. Jch hab auch gemaingklich den Obrigkaiten gerathen/ daß sie die Anlag nit nach den Güethern vnd Zinßgeltern/ sonder nach den gewerben machen/ in ansehung die Güether ödt vnd vngebawt lagen/ die capitalia aber nicht allein vnfruchtbar vñ vneinträglich/ sondern villeicht gar verlohren seyen/ vnd haben zweifels frey/ 62. 63. 64. 65.

sowol meiner/ als Herrn Renati maimung nach *fol. 93. n. 161. cum seqq.* Die jenige Obrigkeiten/ so mit der Anlaag nicht auff eines jeden würckliche Einkunfften/sonder auff die Güeter vnd Capitalia jhr ab=
66. sehen gehabt/ vnrecht vnd vbel gethan. Ob aber das Kriegs: vnd gemaine wesen leiden mögen/daß die Vnderthanen jhr außgelegtes Gelt per condictionem indebiti widerumb erfordern/ist ein schwäre sach.
67. Dann erstlich seynd etliche Obrigkeiten zu anfang deß Kriegswesens in jhrer guten mainung vnnd Einfalt also vertiefft gewesen/ daß sie alles/ was vor dem Krieg recht vnnd billich gewesen/ auch in dem Krieg recht vnd billich zuseyn/ vnd zuuerbleiben vermaindten. Haben also in jhrer probabili ignorantia vnd Fählen/ welcher eins theil entschuldiget werden möchte/ dergleichen Anlaag vnd Contributiones herauß gepreſt/ vnwissendt wie lang solches Kriegsvnhail wehren/ vnd wann man die Zinß widerumb erheben/ vnd einbringen möchte.
68. Ferrner so haben sie die also zusamen gerasspelte Anlaag nicht in jhren eignen/ noch auch directò in einer gemainen Statt/ oder Gemaind Nutzen/sonder die tobende Soldaten damit zugeschwaigen vnd zustillen verwendt/ welche mit vnsinnigen würten vnd toben/ zu denen jhnen bestimbten zeiten/ ja derselbigen vnerwarttet/ als brüllende Löwen gleich da gewesen/ vnd gesucht/ nit allein wie sie die Säckel vnd Taschen der Vnderthanen außlährten sondern auch wann sie gekönd hätten/dieselbige gar verschluckten.
69. Wann dann das jenige Gelt/so einer Statt vorgelihen/ aber in dero Nutzen nit verwendt worden/ von derselben nit mehr kan abgefordert werden. *L. ciuitas. 27. ff. de reb. cred. L. 4. inf. ff. quod ui. nouell. 120. c. 6. §. 2. circ. f. & auth. hoc jus. f. C. de SS. Eccles.* Wie vil weniger dann wirdt dergleichen Gelt/ welches einer Statt/ oder vilmehr den Soldaten indebitè bezahlt worden/ zuerfordern seyn?
70. Weiln der Kayser Iustinianus selbst zwischen dē indebito vñ mutuo dise comparation angestellt/daß welchē/oder von welchen das mutuū wider zuerfordern nit zustehet vnd gebührt/ noch auch das indebitum repetiert werden möge/ §. *is quoq;*. 1. *Inst. quib. mod. re contr. obl.*
71. Drittens/ so were es ja ein harres ding/ wann wir wegen dern/ vns von dem Feindt vnd Nachtbarn zugefüegten Schäden/wegen der general Amnisti, keine action haben solten/ da sie doch boßhafftiger/

fürsetz=

fürsetzlicher/ vnd muetwilliger weiß vns vil geschadet/ auch einen vnzimblichen verbottenen Gewin dauon getragen: vnd hergegen wider vnsere Obrigkeiteu/ denen wir alle Ehr vnnd Reuerentz zuerweisen schuldig/ vmb willen sie auß lauter Gemüetsverwicklung vnd Einfalt bißweiln in dem Weeg der Gerechtigkeit sich verirret/ vnd keinen Nutzen dauon gehabt/ eine action erwürcken können solten.

So seynd vierdtens die Burger vnd Vnderthanen zu widerforderung der indebitè bezahlten Stewr: vnd Anlaagen nit so propens vnd genaigt/ sondern gedencken/ gehe eins mit dem andern hin/ wo eines ist/ da sey das ander auch/ hat der Teuffel die Fetzen/ so habe er auch die Lumpen/ wie wir dann dise vnd dergleichen reden täglich von jhnen vernemmen. So hat man sich derohalben nichts zubefahren/ samb wurden sich die Glaubiger freywillig vnd auß aigensinniger That zu vil Stritt: oder Rechten einlassen/ es seye dañ sach/ daß sie von jhren harten vñ strengen patronis hierzu verlaittet vñ verhetzt wurdē. 72.

Auff das achte antwortte ich: Es wurde hierauß kein grössere reuolution vnd zerrüttung erweckt werden/ als auß diser vniuersal Amnisti, ab: vnd nachlaß/ welche den jenigen vergundt vnnd zugelassen wirdt/ so durch das verwichene Kriegswesen wider alle recht vnd billigkeit nit allein an Haab vnd Güetern/ sonder wol auch an vnserem/ vnserer Verwandten/ Blutsfreundten/ Haußgenossen/ Eltern vñ Kinder Leib vñ Leben schaden zugefüegt/ welche in vnsere Velder/ Häuser vnd Höfen/ Landtschafften vnd Länder-feindtlicher weiß eingefallen/ dieselbe eingenommen/ zu Staub vnd Aschen verbrendt/ vns selbst gewalthätiger weiß dauon vertriben/ auch sowol mit Werken als Wörten iniuriert, vnsere liebe Voreltern/ Kinder vnnd getrewe Ehegemächt grewlicher weiß ermördt. Also daß vnser einiger Trost an dem gehafft/ daß mitler zeit ein jeder sein vnd der seinigen zugefüegte Schmach vor Gericht persequiern, vnnd sich seines Schadens mit recht wider erholen kundte. Vil haben sich in der warheit von dern aigenthätigen Raach deßwillen enthalten/ weiln sie gedacht/ es werden die Gerichtstätt vnnd gemaine Recht widerumb in den alten vigor vnnd werth gelangen. *L. nullus. 13. C. de iudaeis.* vnnd hätten sie sonsten sich würcklich auch mit Gefahr jhres Lebens widerumb zurechen nicht vnderlassen/ wann sie nicht die beständige hoffnung geschöpfft/ sie wurden noch einen offentlichen 73. 74.

offentlichen Schutz jhres Rechtens empfinden. vide ad hoc Wesenb. *n.* 15. *ff. de Iudic.*

75. Jedoch nichts desto weniger / wann man dem gemainen Nutzen hailsamb vnd fürständig zuseyn vermaint / daß dergleichen grosse vnd gleichsamb vnerträgliche Schmaach vnd Schaden / welche auch ein jeder starckmüetiger kaum hette verkochen können / vngerochen / die zugefüegte grausame Schäden vngestrafft / ja vngeandet verbleiben / vnd derentwillen einige action meinaln intentiert werden solte: wieuil weniger solle die besorgende commotion vnd zerrüttung zubefahren seyn / da einer oder anderjähriger Zinß den jenigen / so mit vns gleiches Vnhail erlitten / oder gar ein grössere calamitet außgestanden / sonsten aber vns weder Schmaach noch Schaden zugefüegt / nachgesehen wurde? warumb solten wir die Burgerliche Waffen gegen vnseren Feinden einstecken / vnd gegen vnseren Freunden außziehen? warumb solten wir jene aller action entlassen / vnnd dise damit anfechten?

76. Auff das neundte Argument ist die Antwortt / es seyen wegen der bezahlten Zinß einige Strittigkeiten / Zanck oder Hader nit zubeförchten / oder zubefahren. Dann eintweder wirdt durch solche statuta erklärt / daß man sie nit schuldig seye zubezahlen / oder man seye zwar solche von rechtswegen schuldig / nichts desto weniger aber solle man
77. dieselbe von billigkeit wegen nach: vnd schwenden lassen. Gehet die erklärung dahin / man seye solche Zinß abzustatten nit schuldig / kan der legislator seine Satzung also concipiern vnd stellen / wie der Iudex *in L. creditor. §. 1. ff. de solut.* seinen Abschid gestellt vnd gegeben: daß nemblich die schon bezahlte Zinß nit mehr sollen widerumb zuruck hergefordert werden / ins künfftig aber soll man keine mehr bezahlen / oder kan sich der cautel vnd versicherung deß Iulij Cæsaris gebrauchen / welcher in gantz ebenmässigem fall nach gestilltem innerlichen in Italia erweckten Krieg das jenige / was vom Zinß abgestattet worden / an dem Capital abzuziehen befohlen. Sueton in Iulio Cæsare *n.* 42. vide simile quid apud Less. *L. 2. c. 22. dub. 13. n. 98. vide d. L. creditor. §. vlt.*

78. Oder wann dises einem zu streng solte vorkommen / sein statut vnd satzung auff die jenige fäll restringiern, vnnd einziehen / welche durch

durch vergleich/ Richterlichen Spruch/ oder würckliche bezahlung noch nit ab: vnd hingelegt seynd. Wie dann deß Herrn Bischouens zu Würtzburg Fürstl. Gn. dero offtberüehrtes edictum mit folgenden 79.
" Worten außtruckenlich restringiert: Welches wir nur allein von
" hinderständigen/vnd nit den inmittels entrichten Zinsen lauter vnd
" klar zuuerstehn ist. Also wollen wir/ daß so der Schuldtner die Jahr
" vber an Zinß bezahlt hat/ nit mehr abgezogen / ingleichem der sich
" mit seinem Schuldherren ein gewises zugeben verglichen hat/ dem
" getroffenen Vergleich nachzuleben gehalten werde/ vnd also deren
" beeder keiner diser verordnung weiter zugenüessen haben solle.

Also ist auch sowol in der zu Regenspurg publicierten Amnistia, 80.
als in dem Prageriſchen Fridensschluß zuersehen/ daß Jhre Kayserl. Mayestätt Ferdinandus II. allerseligsten angedenckens / vnd jetzo regierende Kayſ. Mayestätt Ferdinandus III. außtruckenlich die jenige fäll/ so vermittelst vergleichs/ würcklichen bezahlung / oder Richterliche verabschaidung hingelegt worden/ von jhren damahln allergnädigst auffgerichten disposition vnd prouision außgeschlossen.

Werden aber solche Zinß für schuldig declariert, erkennt vnnd 81.
außgesprochen/ aber von billigkeit wegen dieselbe nachzulassen / so hat vnzweifenlich die condictio vñ repetitio, welche für dero Jundament ein indebitum supponiern, lediglich nit statt/ cum repeti prohibeantur, quæ naturaliter solùm (nedum ciuiliter) debita soluuntur. *L. 3. §. f. ff. quod quisq; jur. L. Iulianus, 60. in pr. ff. de condict. indeb.*

Die vierzehendte Frag.

Ob das Exempel der Obrigkeiten / welche die Zinß bezahlen/ für ein Gesatz zuhalten?

Demnach etliche auß den Fürsten vnd Reichsständen / die zu 1.
verwichenen Jahren vertagte Zinß abstatten/ vnnd also mit jhrem Exempel den Vnderthanen vorleuchten/ entstehet die Frag; Ob sie nit hierdurch / vnnd hoc ipso ein Gesatz gemacht haben/ welchem Gesatz die Vnderthanen in dem gantzen Landt nachfolgen müesten?

2. Renatus *n.* 154. will schier ja darzu sagen/ in dem er Exempel ettlicher Reichsstätt als Nürnberg/ Franckfurt/ vnd Vlm einführt/ welche in jhren an die Kayſ: May: den 24. Julij Anno 1638. außgefärttigten Schreiben der Zinß auch bey diſen Kriegsempörungen bekandtlich seynd. So bringt er auch bey/ das Exempel der Churfürſtl:
3. Durchl: zu Bayrn/ welche in jhrem edict den creditorn an jhrer Schuldigkeit das geringſte nit abgeſprochen/ noch ein mehrers angemuethet/ als daß ſie ſich auff erträgliche Zahlungsfriſten vergleichen ſollen/ ſo haben auch höchſtermeldt Jhre Durchl: durch anderwertiges edictum jhre auffrichtige intention dahin vernemmen laſſen/ daß ſie den creditorn/ jhre bey jetziger Reichsempörung verfallene/ vnnd verſchribene Schuldigkeit/ gleich ſo richtig als zuvor im Fridenſtandt/ erfolgen laſſen wollen/ vnnd werden. So können auch für diſe mainung folgende rationes dienlich seyn.

4. Erſtlich: ein aigentlicher will einer Obrigkeit iſt für ein Geſatz zuhalten. Voluntas ſuperioris pro lege habetur. §. *quod principi. Inſt. de I. N. G. & C.* Nun aber ſo erklärt einer ſeinen willen nit allein mit Worten/ ſonder auch durch Schrifften/ vnd mit dem werck ſelbſten. Non minus facto quam verbo, aut ſcripto aliquis voluntatem ſuam declarat. *L. pro herede.* 20. *ff. de acquir. vel am. hæred. L.*
5. *recuſari.* 95. *ff. eod.* Ergò &c. Ja es seynd die werck kräfftiger/ vnnd haben mehr würckung in ſich/ als die Wort/ facta ſunt pleniora & potiora verbis. *L. noſtram.* 30. *ibi. ſiquidem. C. de teſtam.* §. *ex eo autem.* 8. *Inſt. quib. mod. teſt. infirm.* vnd durch die werck ſoll einßen will deſto beſſer erhellen vnd erklärt werden. *arg. L. reprehendenda. C. de Inſtit. & ſubſtit.* Dahero auff diſe weiß argumentiert werden kan:
6. Alles das jenige was einem Fürſten vnd Herren gefällig/ das hat die krafft eines Geſatz. quod principi placuit, legis habet vigorem. §. *ſed & quod.* 6. *Inſt. de I. N. G. & ciu. L.* 1. *ff. de conſtit. princ.* wann dann nun ein Fürſt die Zinß bezahlt/ ſo muß jhme ja nothwendig die Zinßbezahlung gefällig ſeyn. Ergò daß ſie bezahlt werden/ iſt für ein geſatz zuhalten.

7. Zum andern: ſo iſt zurecht vilfältig verſehen/ daß man einem Exempel eines Fürſten oder Oberherrn nachfolgen ſolle/ *L. & hoc Tiberius.* 41. *ff. de hæred. inſtit. L. Titius.* 54. *ibi*, quod mihi videtur non tantum æquitatis ratione, verùm exemplo quoq; motus feciſſe. *ff. ad S. C. Trebell.*

Alſo

Also ist geschehen mit den Codicillen, welche ob sie wol vor deß 8.
Kayserß Augusti Zeiten nit gebräuchig gewesen/ sondern zum ersten Lucius Lentulus, als er in Africa mit Todt abgienge/ Codicillos geschriben/ vnd dieselbe durch das Testament confirmiert vnnd bekräfftiget/ warinn er von dem Augusto etwas zuuolführen/ durch ein fideicommiss begehrt/ vnd der Augustus seinen Willen vollzogen/ haben gleich andere auch nachmaln diser authoritet vnnd Exempel sich accommodiert, vnd dergleichen fideicommiss auffgericht/ vnd was ist sich dessen zuuerwundern/ weiln bey den Lateinischen ein bewehrtes Sprichwort:

Regis ad exemplum totus componitur orbis.

Drittens: so wirdt ein Fürst von seinen Vnderthanen für einen 9.
endtlichen Broñen/ warauß alle billichkeit/ Traw vñ Glauben quellet/ gehalten. Tiber. Decian. *cons.* 25. *n.* 120. *lib.* 1. vnd wird in jhme alle wahr: vnd Gerechtigkeit præsumiert. Bald. *in c.* 1. §. *ult. de his qui feud. dar. poss.* Dn. Assum *fol.* 10. Ergò kan er nichts verhandlen/ welches einen Funcken der Vngerechtigkeit mit sich führen möchte.

Vierdtens: So seynd den Menschen die Exempel lieber/ als die 10.
Wort/ weilen sich zwar vil reden/ aber nit ins werck setzen lasset/ vnnd freylich ein erwünschtes ding were/ das jhrer sovil recht vnd wol thäten/ sovil jhrer recht vnd wol davon reden. post Loth. *de cens. c.* 1. *n.* 17. Dn. Zorer. *q.* 12. *n.* 978.

Zum fünfften: was einer in sich recht vnd gut haisset/ das soll er in 11.
andern nit verwerffen/ oder vnrecht schelten. *L. in arenam.* 11. *in f. C. de inoff. testam.* Mit was maß einer andern misset/ mit derselben solle jhme auch wider gemessen werden. *t. t. ff. quod quisq; jur. c. cum omnes. ext. de constitut.* Vnd was einer in eines andern Person billich erachtet/ das soll er auch in seiner selbst eignen Person gelten lassen.
L. 1. *vers. si quis. ff. d. t.* Dessen aber allen vnerachtet/ bin ich der 12.
widrigen/ vnnd zwar diser mainung/ daß ob gleichwol ein Obrigkeit oder Statt die Zinß seinẽ Glaubigern bezahle/ jedoch solches Exempel lediglich nit für ein Satzung/ Statt: oder Landtrecht zuhalten/ auch zwischen den litigierenden Partheyen nit darnach zuvrthailen seye. 13.

Dessen vrsach ist erstlich: dieweiln die jenige leges vnd Satzungen als allgemain vnnd generalsatzungen von allen gleichförmig zuhaltẽ seyn/ welche eintweder mit dem Wort edictum insigniert, oder bey allen

allen Vnderthanen vnd Völckern durch Richterliche Programata diuulgiert verkündt vnd außgerueffen werden / oder welche hell vnd klar in sich begreiffen/ das die Fürsten vnnd legislatores gewolt / das jenige/ was sie in gewisen negotijs geordnet vnd gesetzt/ auch in andern dergleichen sachen zuhalten/ oder welche ins gemain vnd für alle statuiert vnd auffgericht werden. *L.* 3. *C. de legib. & const. princ.* das aber
14. die von verwichenen trübseeligen Jahren verfallene Zinß zubezahlen seyen/ das ist niemahlen durch edicta vnnd programmata verkündt oder diuulgiert worden/ so haben sich auch die Fürsten vnnd Obrigkeiten/ so die Zinß bezahlt/ außtruckenlich nit erklärt / daß man deren factum imitieren, vnd die Zinßbezahlung meniglich halten solle. Ergò ist solche bezahlung hinfüro nit von allen zugleich anzunemmen noch zuhalten.

15. Die ander vrsach: Ob gleichwoln das jenige/ was ein Fürst auch judicando vnd durch Gerichtliche erkandtnuß beschlossen/ die Krafft einer satzung hat. §. *sed & quod* 6. *Inst. de I. N. G. & C. L.* 1. *ff. de constitut. princip.* so haben jedoch Kayser Theodosianus vnnd Valentinianus expresse conteſtiert vnd bezeugt/ daß die ſententiæ interlocutoriæ, oder bey Vrthel / welche sie in einer sach außgefällt/ oder noch außfällen wurden/ ins gemain nichts præjudiciern, noch auch zu einer general obseruanz obligieren solten. *L.* 3. *C. de LL. & constit.* wann dann solches von den Gerichtlichen abschiden / daß sie die krafft einer satzung nit haben sollen/ kan gesagt werden/ wieuil weniger dann solle ein extrajudicial factum eines Fürsten die Krafft eines Gesatz haben? cum judicialis actus potentior sit extrajudiciali. *arg. L. pacta nouissima.* 12. *C. de pact.*

16. Vnd ob gleich *in L.* 3. §. 1. *ff. de constit. princ.* gemelt wirdt/ daß auch das jenige/ so der Kayser de plano interloquendo verabschidet / für ein Gesatz zuhalten seye: so ist jedoch derselbige Text eintweder von einem extrajudicial decret, so ex officio nobili & pro jure potestatis interposito zuuerstehn. Wes. *ad* §. *sed & quod.* 6. *v. cognoscens. Inst. de I. N. G. & C. id. n.* 1. *ff. de constit. princ.* Harpr. *ad d.* §. 6. *n.* 5. oder wie Accurs. wol vermerckt/ hat ein solch bey Vrthel vnd interlocutori nit anderst krafft einer allgemainen Satzung / als wann solches expresse darbey vermeldt vnd außgetruckt wirdt / vnnd wie

Iulius

Iulius Pacius *cent.* 1. *enantiophanon. q.* 17. außlegt; wañ man waißt/ daß es einem Fürsten gefalle/ daß solche interlocution die krafft eines Gesatzes gewinnen vnd haben solle. So ist dann dergleichen Beyvrthel für sich selbst kein Gesatz. *d. L.* 3. sonder bekombt erst auß dem willen vnd gefallen eines Fürsten die Krafft einer Satzung: Vlpianus aber *in d. L.* 1. redet von der jenigen interlocution eines Fürsten/ welche die würckung eines Gesatz bekombt/ vnd welche der Fürst selbst gewolt vnd geordnet hat/ daß sie solle die krafft einer Satzung haben/ wie dann solches abgenommen wirdt *ex princ. & ex* §. *planè. eiusd. L. vide* Wesenb. *in parat. n.* 2. *ff. de constit. princ.*

Wann dann in den Beyvrtheln eines Fürsten zu dem/ daß sie die würckung eines Gesatz gewinnen solle/ eine außtruckenliche bezeugung seines willens erfordert wirdt/ wieuil mehr wirdt solche contestation vnd erklärung in factis, vnnd in den wercken selbst erfordert werden? Ja es sagt Wesenb. §. *sed & quod. n.* 6. *Inst. de jur. nat. gen. & ciu.* noch mehr/ daß auch die Endtvrthel eines Fürsten nit allzeit ein jus oder Gesatz einführen. *per L.* 2. *L. vlt. C. de LL. ex reg. L. sepè* 63. *ff. de re jud.* Sonder nur alsdann/ wann ein Fürst solches außtruckenlich vermeldt/ oder solche/ als ein Gesatz publicieren last/ oder dieselbe dem Rath vberschickt. *L.* 3. *C. eod.*

18.

19.

Die dritte vrsach: wann ein Fürst die Zinß abstattet/ thuet er solches allein hierdurch seinen gepflogenen/ vnnd von anfang celebrierten contract zuerfüllen. Nun aber so wirdt ein Fürst in dencontracten anderst nit/ als ein andere priuat Person geachtet. Gail. 2. *obs.* 55. *n.* 7.

20.

Die vierdte vrsach: dieweiln bey einer Obrigkeit oder Statt dergleichen circumstantiæ mit vnderlauffen können/ welche dieselbe von dem den verderbten Schuldtnern vergunten beneficio vnd Wolthat außschliessen möchten/ dauon ich villeicht in dem dritten Thail handlen will/ oder es möchten auch die jenige seyn/ so ich oben bey der achten Frag in limitationibus concluſ. 1. examinieret. Dann wie wäre jhm/ wann ein Fürst oder Reichsstatt den Feind selbsten hergelockt/ vnd mit jhren jmmerzu continuierenden schreiben eingeladen/ zu allen verüebenden Feindtligkeiten/ hülff/ rath vnd that gegeben/ vnd also ein Vrheber vnd Anstiffter deß gantzen allgemainen Vbels

21.

22.

vnnd Ruins gewesen / solle man einem solchen für sein lohn noch ein nachlass der Zinsen vergunnen? Jm geringsten nit / weiln niemandt auß seiner selbst aignen Missethat einigen lohn daruon tragen solle.
23. Nemo ex suo delicto præmium reportare debet. Wann dann einer den Krieg / vnd consequenter die darauß hergeflossene Schaden ver=
24. ursacht / vnd nachmahln die Zinß erstattet / wer wolt sagen / daß ein solches Exempel ein gantzes Land obligieren, vnd verbündtlich machen / vñ gleich für ein Satzung angezogen werden solle / weiln bekandt / das auch einem Erbrechter / wann er den Krieg verursacher hette / die
25. Gült keines weegs nachzulassen seye. Thom. Maul. *c. 6. de locat. & cond. n. 67.* dann wann einßen Schuldt vor dem vnfürsehenen fall vorher gehet / so mueß der den fall vbertragen / so in culpa gewesen. Casus quem culpa antecedit non liberat. *L. si vt certò. §. interdum. verſ. caterum. ff. commod.*
26. Wie wann sich einer selbst nur in vngleichem Argwohn hette / es habe sich der Krieg allein seinetwegen erregt vnnd auffgetrohen / vnnd seyen die Länder seinetwegen verhergt vnnd verderbt worden (sicut Bonarum mentium est timere culpam, vbi culpa non adest: *Clem. exiui. §. uerum. de V.S. c. 2. §. preces. tamen ext. de obseru. ieiun.*) sollē darumb dises Scrupels halber alle andere verderbte
27. Vnderthanen dises gnadenreichen beneficij entpören? wie wann ein Fürst / in deme er die Zinß abstattet / jhme dise Gedancken machet / daß die Fruchtbarkeit der vergangenen Jahren die Vnfruchtbarkeit der jetzigen ersetzen müesse (wie mir dann bekandt das ein hoher potentat diser vrsach halber Zinß abgelegt) sollen darumben auch dessen Vnderthanen / bey denen solches motiuum nit statt findt / deßselben Fueß=
28. stapffen gleich eintretten? wie wann ein Fürst den Zinß auß seinen gefällen verkaufft / seines Lands vnd gefällen aber nit gar destituiert vnd entsetzt ist / vnd dahero die Zinß noch bezahlt / sollen darumben gleich die Vnderthanen / so von dem Jhrigen gantz vnnd ins ellendt veriagt / vnd vertriben / auch aller jhrer Einkommen vnd gefäll beraubt / vnnd entsetzt worden / in gleichem bezahlen? Jch warhafftig bin der
29. mainung nit. Nam qui differunt ratione & conditione, cur non
30. different iuris dispositione; wie wann ein Fürst ein Satzung vnd

statutum.

Statutum die Zinß auff ein oder das ander Jahr nachzulassen gemache vnd auffgericht/ dessen aber vnerwogen von seinen Cammer geföllen (allein darumben/ damit er sich bey andern nit verargwohnet mache/ als hette er solches statutum seines priuatnutzens halber eingeführt) die Zinß erstattet/ was sollen die Vnderthanen dißfals thun? Sie sollen bezahlen/ vnd sollen nit bezahlen. Sie sollen bezahlen/ dann jhnen der Fürst mit seinem Exempel vorgeleuchtet? Sie sollen nit bezahlen/ in ansehung sie vermittelst auffgerichten allgemainen statuts der bezahlung eximiert vnd vberhoben seynd?

Fünfftens so ist Renatus selbst der mainung/ wann ein Veldgueth vnfruchtbar worden/ so sollen die Stewer vnd Anlaag nit allein vmb desselben jnnerlichen sonder auch eusserlichen schmählerung willen/ wann solches die gewohnliche Früchten nit ertrag/ geringert werden. *n.* 167. vnd dañoch *n.* 166. vermelt er/ das ob gleich bey gegenwertiger allgemainer Reichs Zerrüttung diser Verordnung nit so gar nachgelebet werde/ so folge darumb nicht das disem Exempel die wenigere Obrigkeitē nachgehen sollen oder mögen. Ergo so folgt auch gleicher massen/ wann die Zinßnachlassung für recht vnnd billich erkendt wird/ vnangesehen das die Obrigkeiten solche freiwillig vnd von sich selbst erstatten/ doch die wenigere Obrigkeiten disem Exempel nachzufolgen nit schuldig seyen/ vnd dises vmb sovil desto mehr/ weiln der Zinß nachlaß den verderbten Schuldnern zum besten auß sonderlichen Fauor, Gnad vnd Wolthat herfleusst: Nun aber so kan ein Obrigkeit/ wie auch ein jedwederer deß jenigen/ was jhme zum besten vermainde vnd eingeführt worden/ sich verzeihen vnd begeben/ vnd wird solch verzeih- vnd begebung/ als ein personal wesen/ vltra renunciantem vnd auff einen tertium nit extendiert noch erweittert. Auff die rationes dubitandi, vnd zwar

31.

32.

33.

Auff die Erste wird geantwortt: es habe nit alles/ was einem Fürsten geföllig die Krafft eines Gesatzes/ sonder was ein Fürst vnnd Herr in der intention vnnd mainung sagt/ oder würcket/ das dasselbig für ein Gesatz gehalten werde. Anton. Perez. *ad. d.* §. *sed quod.* 6. Vnnd was eben mit der mainung/ ein Gesatz hierdurch

34.

auffzurichten gesetzt vnd verordnet worden. Mynſ. *ibid. n.* 4. & Harpr. derowegen aller anfangs beobachtet werden mueß/ mit was Gemüets-
mainung vnd intention etwas geſchehe oder geordnet werde. Dann
weiln alle handlungen ſich weiter nit/ als deß agentis intention vnd
35. mainung iſt/ erſtrecken. Actus agentium non operantur vltra inten-
tionem eorum. So iſt nit gleich auß eines Fürſten Zinß bezahlung/
zuermeſſen vnd abzunemmen / das er allen Schuldnern ſolche zuer-
36. ſtatten befehlen wolle. Dann wann auß den Satzungen vnd conſti-
tutionibus ſelbſt ettliche (vmb willen ſie nur allein auff diſe oder jene
Perſon dirigiert) andere nicht verbinden/ in dem ſolches deß Fürſten
intention vnd mainung nit iſt. *d.* 5. *ſed & quod. uerſ. planè.* wievil
weniger ſolle die that ſelbſt eines Fürſten in conſequentiam gezogen
werden/ weiln bekandt / quod facta plerumq; ſint perſonalia. §. *ſed*
cum factum 3. *Inſt. de ſtipul. ſeruor.* Cardin. Tuſch. *lit. F. concluſ.* 20.
37. Auff das andere iſt die antwortt: wann ein Fürſt etwas recht vnd
löblich/ auß gewiſen motiu: vnd vrſachen verhandle / ſo werden die
Vnderthanen da ſie deſſen Fueßſtapffen inhæriern vnd nachfolgen/
daran nit vnrecht thun: wann aber jhre ſachen anderſt bewandt vnnd
dergleichen motiua vnd vrſachen bey jhnen nit ſtatt finden/ ſo iſt gnug/
wann ſie dergleichen Fürſtliche Thaten mit gebührender reuerentz
beſchawen vnd betrachten/ demüetig verehren/ vnd biß ſie von deſſen
außtruckenlichen willen nachricht bekommen/ mehr ſich verwundern
als nachfolgen.
38. Auff die dritte wird die conſequentz negieret/ vnd zur antwortt
hingegen erſtattet/ es ſage niemandts/ daß die Obrigkeiten/ welche diſe
Zinß abſtatten/ einige Vngerechtigkeit verübē / ſonder diß allein/ daß
die Vnderthanē ſolchen nachzufolgen/ weder gezwungen noch getrun-
gen ſeyen/ dann ſonſt wurde folgen/ daß ſie jhren Fürſten vnd Herren
auch in der Freygebigkeit (ſo einem Fürſten ſonders wol anſtehet We-
ſenb. *n.* 2. *C. de off. comit. ſac. larg.*) vnd andern freywilligen von jhme
verübten wercken/ vnuerſchaidenlich vñ abſolutè nachfolgen müſſten.
39. Auff das vierdte iſt die antwortt daß das angezogene Sprichwortt
anderſt nichts außdeutte/ als das die Fürſtē nit ſollen guts anbefehlen/
vnd hergegen vbels thuen/ ſonder es ſtehe in allweg gar wol beyſamen/
daß ſie das jenige/ was ſie mit Wortten anbefehlen / im werck ſelbſt
vollfüh-

vollführen. Dahero sie in allweg beschuldiget werden kundten/wann sie jhre verderbte Vnderthanen mit jhren offentlichen edictis vnnd strengen befehlen dergleichen Zinß zuerstatten anhalten/sie selbst aber/ da sie dasselbige eben sowol kundten vnd solten thun/ gantz nichts abstatten wolten. In vnserm propolito vnd fall aber ist die sach anderwertig bewandt/ in dem sie den Vnderthanen keins wegs aufferlegen/ solche Zinß zubezahlen/ aber sie bezahlen dieselbe nichts desto weniger auß lauter freygebigkeit/ welche sie zuuerwaigern gar wol vnnd recht befuegt wären. So wollen wir ja freylich lieber dergleichen Exempel/ als strenge bezahlungsBefelch. 40.

So antwortte ich auff die fünffte/ daß ein Fürst oder Obrigkeit/ welche die Zinßzahlung freywillig vbernimbt/vnd mit dem werck selbst approbiert vnd guet haisset/ keinem zu Vngnad oder Vngunst vermercken/ noch auch verunbillichen solle/ wann die Vnderthanen eben diser Lieb vnd freygebigkeit gegen dem Nächsten sich gebrauchen. Inmittelst aber/ was er villeicht auß zweifel/ ob er solches schuldig oder nit/ auß eignem willen verhandlet/ soll er andern/ samb were er dessen allerdings vergwist/ nit für ein Gesatz aufferlegen/ biß er nach allen wolerwogenen dingen/ vnd von den Gelehrten eingezogenem Rath/ mit einer offentlichen vnd allgemainen Satzung außtruckenlich verordnet/ wie ers in diser vnd dergleichen sachen gehalten haben wolle. 41.

Die fünffzehendte Frag.

Ob die Vrthel am Kayserlichen Cammergericht in Zinßsachen ergangen/ für ein Gesatz zuhalten?

WAnn wir die patronos der harten vnd vnmitleidigen Creditorn hören wöllen/ so ist die sach schon richtig/ vnnd die gegenwertige in disem gantzen andern Thail außführlich examinierte controuers nunmehr mit vilen præjudicijs erlediget. Seytemahlen von dem hochlöbl. Kayserlichen Cammergericht berait etlichmaln rechtlich erkandt/ vnd judicialiter verabschidt worden/ daß die vmb Zinß beklagte debitores schuldig seyen/ jhrer de bello 1. 2.

bello & impossibilitate vorgeschutzten exceptionen vngehindert die bezahlung zuerstatten/ oder den Creditoribus auff jhr begehren die verschribne vnd verpfendte Zinßgüeter zuüberlassen. Renat. *num.* 157. *fol.* 90. welcher auch *n.* 140. *fol.* 81. von der üeblichen vnd täglichen praxi vnd obseruanz der Kayserlichen Cammer/ vnd von denen wider die Schuldtner ergangenen sententijs paritorijs bezeugt. So sagt er auch *f.* 50. *n.* 90. es geschehe bey Kayserlichem Cammergericht vast täglich / daß den implorierenden Creditoribus mandata de soluendo seu dimittendo hypothecam erkendt/ vnnd die exceptiones impossibilitatis wegen Kriegs oder andern Vnfällen nit beobachtet/ sondern dern vngeacht den Schuldtnern die paritiones aufferlegt werden. Wie dann vnlängst in causa Späth zu Härtingen contra Späthen zu Gamertingen geschehen seye.

3. Eben dises bezeugt vnd klagt auch Herr Assum *in telo suo. f.* da er vermeldt/ man erfahre täglich/ daß Kayserliche Mandata de soluendo vel dimittendo hyppothecas sine clausula vnd dergleichen von dem Kayserlichen Hoff vnd Cammergericht / jetzt da / jetzt dort insinuiert, paritori-beschaidt/executoriales vnd arctiores erkennet/ also die debitores, vnd Ständt deß Reichs / sub pœna banni zur satisfaction angetriben / angustieret vnd benöttiget werden wollen.

4. Ist solchem nach an jetzo die Frag: ob dise præiudicia oder Cammer gerichts Vrthel für ein Gesatz zuhalten/ also daß sich die nidere Gerichter vnd Obrigkeiten / in schöpffung jhrer Vrthel darnach regulieren sollen? Vnd möchte es das ansehen gewinnen/ es were dem
5. also/ samb solten disen præjudicijs in judicando nachgegangen werden. Dann erstlich/ was der Kayser mit erkandtnuß decretiert vnd befilcht/ das hat die krafft eines Gesatzes. §. *sed & quod. v. quodcunq;. Inst. de l. N. G. & C.* Ergò so seynd auch die bey Kayserlicher Camer die verflossene Jahr ergangene vnnd noch ergehende Vrthel für ein
6. Gesatz zuhalten. Dise folg wirdt dahero probiert: dieweil das Kayserliche Cammergericht/ als ein Rath deß gantzen Reichs / oder deß Römischen Kaysers/der Kayserlichen Mayestätt selbst verglichē wird/ auch desselben Person fürstellt vnd repræsentiert, wie dann solches gar schön darthuet Ludolph. Schrader. *in tract. de feud. p.* 10. *sect.*
7. 11. *n.* 110. Vnd lehren ins gemain die Doctores, daß die Kayserliche

liche Cammer souil die Iurisdictionem contentiosam anlangt/ den Kayser selbst repræsentiere. Gail. 1. *obs.* 1. *n.* 7. *Id.* 1. *obs.* 41. *n.* 3. Matth. Stephani. *l.* 2. *de Iurisd. p.* 1. *c.* 3. *n.* 2. Seytemaln dieselbe ein Consistorium deß höchsten Fürsten ist. Gail. 1. *obs.* 42. *n.* 3. Ein Richterstuel deß Kayſers vnd aller Reichsständt/ vnd also der höchste im gantzen Reich. Stephani. *n.* 13. *& seqq.* Das Gericht deß Reichs selbst/ welches in den Vrtheln den Kayser repræsentieret. Arumæ. *vol.* 2. *de jur. pub. f.* 21. *n.* 54. Stephani. *l. c. n.* 13. Auch mit dem Kayser concurrentem Iurisdictionem hat. Gail. 1. *obs.* 121. *n.* 3. *Idem.* 1. *obs.* 41. *n.* 8. *obs.* 29. *n.* 3. *obs.* 42. *n.* 3. *obs.* 97. *n.* 8. vnd keinen andern Obern agnosciert vnd erkennet. Gail. 1. *obs.* 41. *n.* 8. Matth. Stephani. *l.* 2. *de Iurisd. p.* 1. *c.* 3. *n.* 1. sonder bedient sich in dem vrthailen der Kayserlichen Mayestätt/ Würde vnnd Hochheit. Blarer. *ad L. diffamari. c.* 6. *n.* 40. Ist auch/ souil die administration deß justiziwesens/ nit weniger oder geringer zuachten/ als der Kayser selbst. Matth. Steph. *l.* 2. *de Iurisd. p.* 1. *c.* 3. *n.* 1. Vber das/ so beschehen vnd gehn alle citationes, Vrthailsbrieff/ vnd befelch vnder der Kayserlichen Mayestätt Namen/ Titul vnd Insigul von dero Cammergericht auß/ werden also geschriben vnd publiciert: **Cammergerichts Ordnung. Im dritten Thail** *tit.* 27. §. **vnd soll. vnd** *tit.* 12. §. **Vnd so solche.** Dominic. Arumæus. *vol.* 5. *discurs.* 2. *fol.* 76. Matth. Stephan. *l.* 2. *de Iurisd. p.* 1. *c.* 3. *n.* 16. 8.

Dahero sagt Harprecht: man pflege vnnd seye jeder zeit wol auffzumercken/ was bey dem Kayserlichen Camergericht zu Speyr/ als dem höchsten Gericht im Reich Teutscher Nation gehalten werde. §. *f. n.* 9. *Inst. de satisd. vid. eund. ad princip. tit. quib. mod. re contr. n.* 220. da er sagt: man müsse in zweifelhafftigen sachen den Cammergerichts Vrtheln beharrlich nachkommen. Confer Rosbach. *prax. ciuil. tit. de Aduocat. n.* 15. Vnd solches billich: seytemahlen die auctoritet der Doctorum, in den jenigen fällen/ wo kein außtruckenlich Gesatz ist/ für ein Gesatz zuhalten. Doctorum auctoritas, vbi deficit lex, pro lege seruanda est. Francisc. Viuius. *commun. opin. lit. D. v. Doctoratus. n.* 19. Beneckendorff. *de R. l.* 2. *memb.* 4. *p. l.* 1. *n.* 18. Nun aber so befinden sich bey der Kayserlichen Camer die höchstansehliche/gelehrtiste/erfahrneste/vñ weisiste Mäner. 9. 10.

Dahero

Dahero wann jhr sententz vnd Vrthel die krafft eines Gesatz nit hette/ so solten sie gleichwol die krafft einer allgemainen opinion vnnd mainung haben. Vber das so gelten solche decisiones vnd Vrthel nit
11. weniger / als die responsa prudentum. Mascard. *vol.* 1. *conclus.* 485. *n.* 13. welche doch / wie bekandt / die krafft eines Gesatz haben.
12. §. *responsa prudentum. Inst. de I. N. G. & C,* welches alles dahero bestetiget wirdt/weiln die decisiones Rotæ, Capellæ, Grationopolitanæ, Guidonis Papæ, Neapolitanæ, Matthæi de Afflictis ins gemain für Satzungen angenommen seynd. Besihe Vant. *de nullit. ex defect. iurisd. Iud. deleg. n.* 20. Menoch. *cons.* 53. *n.* 28. Nun so haben aber die Vrthel vnd decisiones deß Kayserlichen Cammergerichts eben disen vigor vnd Krafft. Ergò &c.

13. Aber deren allen vngeacht / sag ichs frey herauß / wie es mir vmb das hertz ist. Ich hab die Kayserliche Herren Cammerrichter vnnd assessores allzeit hören rühmen/das sie hindan gesetzt alles affects vnd passionen sowol in weltlichen: Als religions wesen iudicieren vnd vrtheilen/ vngeacht daß jhr collegium sowol mit Catholischen / als Vncatholischen besetzt/ vnd sonderlich auch derentwegen/ das sie alles in höchster gehaimb halten/also das man kaum wissen kan/wer in diser
14. oder jener sach referiert habe/ dahero ich jhnen die gebührende Ehr/ reverentz vnd auctoritet lasse / tadle sie auch nit deß willen / das dieselbe in Zinßsachen schnurstrack dem jenigen/ was sie von rechtswegen verordnet zuseyn vermainen / nachhängen/ vnnd dasselbige voll-
15. führen. Dann ob sie gleichwol oben bey dem ersten argument erwehndter vrsachen halber/billich vnder die höhere Obrigkeitē zuzehlen/ welche gemainiglich geloben vnd schwören/das jenige/ was sie für guet vnd recht ansihet/ zuthuen vnd zuuerhandlen *auth. hodie iurant. C. de Iudicys.* Jedoch so geloben vnd schwören sowol Cammerrichter / als
16. Beysitzer/ daß sie nach allgemainen rechten/ nach den Satzungen vnd constitutionen deß heyl: Römischen Reichs/ vnd nach jedes Orths redlichen erbaren Ordnungen / statuten vnnd gewonheiten richten wollen. **Cammergerichts Ordnung im** 1. **Thail** *tit.* 57. Ludolph. Schrader. *in tract. de feud. p.* 10. *sect.* 11. *n.* 110. Andr. Gail. 1. *obs.* 46. *n.* 14.

Desto

Destowenigers/ so bin ich nit der mainung das die Cammer= 17.
gerichtliche deciſiones zu Speyr ergangẽ/ alſo præiudicierlich ſeyen/
das denſelben die nidere Obrigkeiten / ſchnurſtracks vnd præcisè in
jhren Vrtheln nachzugehn ſchuldig ſeyen.

Hierzu bewegt mich die auctoritet Ioannis Fichardi *vol. 2. con-* 18.
ſil. germanic. conſ. 59. *n.* 7. Philippi Reyſeri *in repet. auth. ex teſta-*
mento. C. de ſecund. nupt. fol. 61. *in fin. reſponſ. ad arg.* 3. (da er ver=
meldt/ das die deciſiones vnd Vrthel auch der höchſten gerichten nit
binden oder adſtringiern, ſonder machen allein eine vermuethung/
ſowol als der Doctorum auctoriteten) Martini Beneckendorfij *in*
repet. & expliicat. rub. & L. 1. *ff. de R.I.* 2. *memb.* 4. *part. lib.* 1. *n.* 16.
f. 73. da er in terminis ſagt/ das die bey dem Kayſerlichen Cammer=
gericht / außgefölte Endvrthel die Krafft einiger Satzung nit haben/
können ſolche auch pro decidendis cauſis nit allegiert werden. Beſihe
auch Paulum Chriſtianæum *vol.* 1. *deciſ. Belgic. deciſ.* 63. Bernard.
Græuen. *in proæm. pract. concluſ. concluſ.* 2. deſſen folgende vrſachen
beygebracht werden.

Die Erſte: Ein Vrthel oder Gerichtsabſchidt macht allein ein 19.
recht vnder den ſtreittenden Partheyen. *t. t. C. de re iud.* Wel. *n.* 8. *ff.*
eod. arg. L. ingenuum. 25. *ff. de ſtat. hom.* vnder andern aber macht
es kain vniuerſal oder allgemaine Satzung. Reyſer. *l. cit.* §. *eod. VVeſ.*
l. c. (ſintemahln ein ſententz oder Vrthel ſtricti juris/ das iſt eines
engen rechtens iſt. *arg. L.* 1. *C. ſi plures una ſent.* Weſenb.. *d. n.* 8.
welche aber dergleichen ſeyndt/ können auff andere Perſonen oder ſa=
chen/ ſo mit außtruckenlichen Worten darinn nit einverleibt ſeyndt/
nit erweitert werden. Gail. 1. *obſ.* 5. *n.* 9. Weſenb. *n.* 9. & 10. *ff. de*
pact.) Run aber ſo vertretten die Beyſitzer deß Kayſerlichen Cammer= 21.
gerichts allein die Stöll der Richter. Ergo bringt jhr Vrthel kein an=
der recht oder Geſatz/ als vnder den ſtreittenden Partheyen. Beſihe
Maſcard. *vol.* 1. *concluſ.* 485. *n.* 6. da er in gleichem ſagt / daß die
Vrthel Dominorum de Rota kein recht oder Geſatz nit einführe/ als
allein vnder den Partheyen/ vnder welchen der Stritt iſt / führt auch 22.
ein Cardinalem Alexandrinum, ſo ſelbſt auditor Rotæ geweſen/
vnd mit diſen Worten ſagt: vnſer deciſiones, Vrthel vnd Abſchide
ſeyndt keine Satzungen: dahero ſie wol können vnd mögen verworffen
vnd reprobiert werden.

23. Die andere vrsach; weiln man sich nit eines jeden auctoritet bedienen mueß/ er seye dann dergleichen/ welcher ein Gesatz machen vnd auffrichten kan. Mascard *l. c. n.* 6. es können aber Cammerrichter vnd Beysitzer kein Gesatz auffrichten oder einführen noch mit recht/ noch mit der that/ ohne consens vnd befelch deß Römischen Kayſers oder Fürsten. post Boer. *in tract. mag. cons. n.* 178. & 179. Beneckendorf. *l. c.* Ergò &c.

24. Die dritte vrsach: wann die Cammergerichts Vrthel die krafft vnd würckung einer Satzung hetten/ so weren auch die jetzige Beysitzer schuldig/ die præiudicia vnd ergangene Vrthel jhrer Vorfahrer nachzufolgen (dann sie geloben vnd verpflichten sich/ nach den Satzungen zuurthailen) nun so wollen aber die jetzige Herrn assessores jhrer vorfahren ergangene decisiones vnd Vrthel nit amplectiern noch denselbigen nachfolgen/ wie bezeugt Ioan. Fichard. *vol. 2. consil.*

25. *Germanic. 59. n.* 8. allda er sagt/ er habe selbst von etlichen Beysitzeren deß Cammergerichts Speyr vernommen / das nach deme die obseruationes Mynsingeri in truck außgangen / jhme auch andere decisiones Camerales oder Cammer Gerichts Vrthel erthailt vnnd communiciert worden / sie zu disen sich nit verbunden haben wollen/ sonder vrthailen in fürfallenden fällen/ was von gerecht: vnd billigkeit zuuerhandlen vnd zuvrthailen sich eraignet.

26. Also bezeugt auch Reyser *l. c.* daß Cammerrichter vnd Beysitzer zu denen hiebeuor ergangenen Vrthlen nit also angebunden seyen / daß sie nit dauon in dergleichen fällen mit jhren Vrthlen abweichen können.

27. In gleichem schreibt auch Mascard. *loc. cit. n.* 5. von den auditoribus Rotæ, daß die newere oder angehende jhrer vorfahren decisionibus nicht anhangen sollen/ es seyen dann solche mit Rechtsstöllen/ oder rechtlichen vnd

28. erheblichen rationibus vnd vrsachen besteiffet. Vnd hab ich selbst nit nur einmahl gehört/ das die aduocaten vnd procuratores deß Cammergerichts Speyr/ wann sie ein præiudicium Camerale allegiern, gleich gestrafft werden/ vnd solches vnzweifenlich vmb diser vrsachen willen/ daß die jetzige Herren Assessores, als eben so gelehrt/ gerecht / vnd erfahrne Leuth/ als jhre Antecessores gewesen / an die von denselben ergangene decisiones nit gebunden seyn wollen.

29. Die vierdte vrsach: die jenige selbst/ welche die Vrthel vnd de-

cisiones der Cammer zu Speyr in obacht genommen / haben vermerckt/ daß die hernach kommende von jhren Vorfahren offtermahl abgewichen. Besihe Ernest. Cothman. *consil.* 13. *n.* 129. *& seqq.* da er eben diß von den obseruationibus Gailij vermeldt / vnd abzunemmen ist *ex obseruat.* 91. *n.* 19. *lib.* 2. da der Gail sagt / es seyen beederseits præjudicia vnd Camergerichts Vrthel vorhanden. Reyser *l. cit.* adde Fichard. *l. cit.* allda er vermeldt/es seyen in gantz gleichen fällen an dem Kays. Cammergericht widerwertige Vrthel ergangen. *cent.* 1. *obs.* 8. 70. *& 79. cent.* 2. *obs.* 9. 18. *& 59. cent.* 3. *obs.* 53. 83. *cum seq. cent.* 4. *obs.* 42. vnnd an andern Orthen mehr. Dahero sagt Fichardus weiter/ man solle dergleichen decisionibus nit inhæriern, oder anhangē/ weiln man für rühm : vñ löblich haltet/ daß ein mainung von den Doctorib⁹ reformiert vñ verbessert werden könne. *per auth. de nupt. auth. vt fratres fratrumq; filij.* Reyser *loc. cit.* 30.

Die fünffte vrsach : Den Cammergerichts Vrtheln ist nit mehr nachzuhängen / oder zuzulegen/ bey den Weltlichen Obrigkeiten/ vnd in foro ciuili, als den decisionibus Rotæ Romanæ bey den Geistlichen oder in foro Ecclesiastico: Es können aber die decisiones Rotæ, ob sie gleichwol ein præsumption vnd gute vermuethung nach sich ziehen/jedoch ad decisiones causarum nit adduciert oder eingewendt werden (post Felin. & Dominic. Mascard. *de probat. vol.* 1. *concluf.* 485. *n.* 1. 2. *&* 3. da er vermeldt/ man solle den decisionibus Rotæ nit nachfolgen/ wann man vergwißt/ daß von einem bewehrten Doctore rationes vnnd vrsachen für die widrige mainung beygebracht werden. Item *n.* 7. daß den decisionibus Rotæ nicht mehr/ als den decisionibus magistralibus zuglauben) Ergò folgt / daß auch die decisiones Camerales oder Cammergerichts Vrthel ad decisiones causarum nit eingewendt werden können. 31. 32.

Die sechste vrsach : im vrthailen solle man nicht den Exemplen/ sondern den Gesatzen nachgehn. Non exemplis sed legibus judicandum. *L. nemo Iudex. C. de sentent. & interloc. jud.* da Kayser Iustinianus sagt : Es solle jhme kein Richter oder Obrigkeit einbilden / daß er den jenigen Vrtheln / welche er nit recht außgefällt zuseyn vermaindt / müsse nachfolgen / so gar auch nicht den Vrthlen der höchsten vnnd vornembsten Richtern / 33.

" (seytemalen das jenige/ so ein Richter nicht recht vnd wol verab-
" schidt/zu deß andern Richters ferners verstossen nit geraichen solle)
" sonder gebietten vnd wollen/ daß alle vnsere Richter die Warheit der Gesatz an die Hand nemmen/ vnd den weeg der Gerechtigkeit pas-sieren sollen. *add. L.* 12. §. *sed licet. ff. de off. præsid. L.* 1. *C. de vet. jur. evul.* Ita Beneckendorf. *loc. cit. n.* 16. Reyser. *loc. cit.* Dahero wirdt deduciert

34. Die sibendte vrsach: das Kayserliche Cammergericht vertritt præfecturam prætorij der Kayserlichen Mayestätt. Wesenb. *in parat. C. si aduers. rem. iud.* Nun aber so præjudiciern die ab amplissima præfectura ergangene Vrthel den wenigern Obrigkeiten im geringsten nichts. *d. L. nemo.* Ergò so machen auch die am Kayserlichen Cammergericht / vnd von den hochansehlichsten Herren Assessoribus außgefölte Vrthel gantz kein præjudicium.

35. Die achte vrsach: dieweiln vor 20. Jahren / da sich wegen der gestaigerten oder Kupfferin Müntz halber allerhandt strittigkeiten ereigneten / vnnd dessentwegen bey offterwehnten Cammergericht vil Sententz vnd Vrthel ergiengen/ seynd doch dieselbe von den nideren Obrigkeiten so hoch nicht geacht worden / daß sie solchen simpliciter nachfolgen theten/ sonder allenthalb schier die widrige mainung ergriffen/ vnd die Vrthel darnach gefölt / allermassen dann die Löbl. Iuristen facultet zu Jngolstatt gemainglich das widerige geurthailt. Ergò so seynd auch in gegenwertigem fall/ dise Vrthel nicht gar pro oraculis & præjudicijs zuachten.

36. Zum neundten; wie gefährlich es seye/den vormaln ergangenen præjudicijs vnd Vrthlen anzuhangen / vnd denselben gerad nachzugehn / das hat wol erkandt der vnsterblichen vñ hochseligsten Gedächtnuß Kayser Ferdinandus der ander/ welcher als er gesehen / daß in seinem Erb Königreich Böhm ins gemain von den litigierenden Partheyen solche præjudicia vnd vorgangene Vrthel allegiert, vnd von den Richtern vnd Obrigkeiten / samb weren sie das Evangelium/ beobachtet wurden/ hat er in der newen Böhmischen Landts Ordnung/ so publiciert Anno 1627. vnder andern D. 49. deßhalber folgender

37. " massen verordnet vnd gesetzt. Obwol vor disem auff die Nalez
" (wie sie genandt worden) oder præjudicata gesehen / vnd vast die

Vrthel

“ Vrtheil darauff gericht worden/jedoch weil solches sehr gefährlich/
“ vnnd dardurch grosse Vngerechtigkeit begangen werden können/
“ auch dergleichen præjudicia öffters einander selbst zuwider/zu dem
“ jhrer sehr wenig bekandt seyn/als haben wir gnädigst anbefohlen/
“ daß vnsere Landts Officier/ vnd Landtrechts Beysitzer/ wie auch
“ andere/so derselben præjudicaten oder Nalez am besten erfah-
“ ren/die zweyffelhafftige Fäll/ so bißhero durch die Nalez haben
“ entschiden werden müssen/vnd so in diser vnserer Landtsordnung
“ sich nicht befinden/ zusamen tragen/ dieselbe in Ordnung bringen/
“ vnd nachmals neben jhrem Guetachten/bey einem jeden fall oder
“ zweifelhafftigen Rechtsfrag vns solches zu vnserer decision ein-
“ antwortten sollen.

Zum zehendten: wirdt solches dahero confirmiert, dieweiln die Doctores vnd Professores der Juridischen facultet auff den Vni- 38.
uersiteten im Teutschlandt/ oder die Scabini nit mit geringeren Ar-
beit/die jhnen vmb jhr rechtliches bedencken zugeschickte acta, vnnd
jhre darauff erfolgte responsa oder consilia nit mit wenigerem fleiß
examinieren/ vnd darauff stellen: vnd dannoch wollen die Successo-
res vnd Nachkömbling hierzu nit gebunden oder zu den responsis vnd
Außschlag jhrer Vorfahren adstringiert seyn/dann sie vermainen/
sie vermögen eben souil mit Verstandt/ vnnd haben eben souil erfah-
rung/als jhre Antecessores.

Auff daß für die widrige mainung beygebrachte Argument ant- 39.
worttet Beneckendorfius *loc. sup. cit. f. 73.* daß ob gleichwol gesagt
werde/ es haben die von der Kayserlichen Mayestätt ergehende Vr-
thail die krafft vnd würckung eines Gesatz. §. *quod principi. & ibi gl. v. decreuit. Inst. de I. N. G. & C.* Jedoch die deciliones, sie seyen gleich
Rotæ, oder deß Kayserlichen Cammergerichts/ so wir sententias 40.
oder Vrthel pflegen zunennen/nit authentisch/ vnd haben die krafft
eines Gesatz keins weegs nicht/dieweiln die Auditores Rotæ, vnnd
Beysitzer deß Cammergerichts nicht mehr haben oder vermögen/ als
der Pabst vnd der Kayser jhnen vergundt vnd zugelassen: Nun haben
sie aber denselben den Gewalt vnnd Macht ein Gesatz auffzurichten
oder zumachen nit/ sonder allein zuurthailen gegeben. Ergò, &c. Fer- 41.
ner so repræsentiert das Cammergericht die Kayserliche Mayestätt

allein quoad Iurisdictionem contentioſam. Ergò repræſentiert dieſelbe einen Kayſer nit indifferenter, quoad voluntariam, vil weniger was die legislation oder Geſatzgebung anlangen thuet.

42. Auff die allegierte Auctoritet deß Harprechts nemme ich die Antwort auß jhme Harprecht ſelbſt *ad princ. tit. de oblig. quæ ex delict. n.* 14. nemblich es ſeye den Doctoribus mehrer nit zuglauben / als ſouil ſie probiern / vnnd verbinden jhre dicta einen Richter oder Obrigkeit weiter nit / als ſoferrn ſie den gemainen rechten ähnlich / oder durch die tägliche obſeruanz angenommen ſeyn.

43. Souil die autoritet der Doctorum belangt / iſt bekandt das man ſie nit eben für ein Richtſchnur in verabſchidung der ſachen haben müeſſe / ſonder das ſie allein vmb ſouil ein Vermuethung einfüehren / als vil ſie durch erhebliche vrſachen bewegt werden. *gl. ad L.* 1. *C. de LL.* & Doctorum pronunciata non ſunt neceſſaria, ſed tantùm probabilia. Schneid. §. *quas. in proem. Inſt. uide ad longum* Beneckendorf. 2. *m.* 4. *p. l.* 1. *f.* 62. *& ſeqq. n.* 2. *& ſeqq. f.* 76.

44. Daß nun vor diſem die Antwortt der weiſen oder reſponſa prudentum die krafft eines Geſatz gehabt / iſt darumben beſchehen / dieweiln die damahlige Kayſer jhnen diſes zugelaſſen. *L. f. in f. C. de LL.* Wes. *n. f. C. de uet. iur. enucl.* ſeitemahlen jhnen von dem Kayſer das ius reſpondendi gegeben / vnd ein ſolche auctoritet jhnen zugelegt worden / das kein Richter von jhren reſponſis abzuweichen / macht gehabt. §. *reſponſa.* 8. *v. quibus. Inſt. de I. N. G. & C.* So dergleichen gewalt aber wirdt nit geleſen / dem Cammerrichter vnd Beyſitzern vergundt / ſonder vilmehr allen Iuriſconſultis von dem Kayſer Iuſtiniano widerumb entzogen zuſeyn. Mynſ. *ad* §. *reſponſa.* 8. *n. f. Inſt. d. T.*

45. Auff die beſtettigung vnnd confirmation antworttet Matth. Weſenb. §. *reſponſa.* 9. *n.* 6. *in f. Inſt. de I. N. G. & C.* ſolches ſeye dahin zuuerſtehn / das diſe deciſiones allein auff jhrem territorio vnd
46. Gebieth / vnd nit auſſerhalb für Satzungen angenommen ſeyen. uid. Affict. *deciſ.* 169. *n.* 9. Guid. Pap. *deciſ.* 50. *in. f.* Ja es lehret in terminis Nicolaus Euerhard. *in locis legal. loc.* 95. *ab auctoritate. n.* 10. quod argumentum ab auctoritate deciſionum Rotæ, Capellæ, vel Delphinatus ſolùm ſit probabile, weilen diſe deciſiones kein Krafft eines Geſatz haben. ubi allegat Phil. Franc. *de reſcript. l.* 6.

Iaſ.

Ias. *in L.* 1. *ff. si cert. pet.* adde Mascard. *vol.* 1. *concluſ.* 485. *n.* 1. *& ſeqq.* Allda er diſen deciſionibus auſſer dern Gebiets kein gröſſere auctoritet zulegt/ als den reſponſis prudentum, & addit *n.* 9. quandoq; Rotam rotare, & Capellam Tholoſanam dici Capellam, non autem Eccleſiam, quia Capella poteſt errare, Eccleſia autem nequaquam, vermaint auch *n.* 14. es könne eben diſes de deciſionibus regni Neapolitani, & curiæ Delphinatus & Pedemonti geſagt werden. Verbleibt alſo wahr/ daß die Camergerichts Vrthel in vim legis für ein Geſatz nit können allegiert werden/ daß auch denſelben die nidere Obrigkeiten nit nothwendig nachfolgen müeſſen. 46.

Die sechzehendte Frag.

Weſſen ſich der Richter inn verabſchidung der Zinßſachen bey diſer betrüebten Zeit zuuerhalten?

1. Demnach ich oben bey der ſechſten/ ſibendten vñ ailfften Frag vermeldt/ daß meiner mainung nach die Zinß/ wann man das ſtrenge Recht beobachten will/ auch in dem jenigen fall/ wann die Zinßgüeter keine Früchten ertragen/ geraicht/ da man aber die billigkeit in conſideration ziehen will/ nachgelaſſen werden ſollen/ ſo wirdt allhier vornemblich gefragt: ob der Richter in dem vrthailen die ſtrenge deß Rechtens/ oder vilmehr die billigkeit zubeobachten habe? Vnd ob ich gleich bey angezogener ailfften Frag vil insgemain/ vñ in genere eingefüehrt/ wie ſich ein Richter in ergreiffung der billigkeit zuuerhalten habe: So will ich nichts deſto weniger zu mehrerer information etlicher an jetzo dauon in ſpecie handlen/ vnd wie ſich eben in diſen Zinßſachen vnd Strittigkeiten ein Richter verhalten ſolle/ kürtzlich anzaigen. 2.

3. Vnd demnach der Zinßnachlaß im werck ſelbſten anderſt nichts iſt/ als ein reduction deß Zinßcontracts zu einer annemblichen gleichheit/ möchte es das anſehen gewinnen/ ſamb ſolte ein jede Obrigkeit durch Richterlichen Spruch die Zinß zumindern bemächtiget ſeyn/ vnd ſolches zwar durch den Text *in L. cum quidam. in prin. ff. de vſur.* welcher die macht/ diſe reduction zuthun den Richtern vñ Obrigkeiten erthailt/ in dem Diuus Marcus dem Fortunato dergleichẽ reſcriptum erthailt: Præſidẽ Prouinciæ adi; qui ſtipulationẽ, de cuius iniquitate quæſtus

quæſtus es, ad modum iuſtæ exactionis rediget. *& ibi*, ſic temperanda res eſt, vt in futurum duntaxat ex die ceſſationis creſcant vſuræ, das iſt/ alſo ſoll man die ſach vergleichen / vnd mäſſigen / das allein ins künfftig von der Zeit deß Saumbſaals die vſuræ jhren Lauff anfangen zunemmen. In Erwögung diſes texts hat auff diſe weiß in dem contract eines ewigen Beſtandts/ welcher mittler Zeit zu einer vngerecht: vnd vnbilligkeit gelangt/iudiciert vnd geurthailt Senatus
5. Pedemontanus. *teſte theſauro. deciſ.* 226. *idem theſaur. deciſ.* 120. Allda vermeldt wirdt/ diſes ſeye ein ſonderbahrer vnd wunderbarlicher Gewalt/ ſo den Richtern vnd Obrigkeiten zugeaignet worden/ daß ſie auch wider der contrahierenden verſprechen vnd zuſagen vrthailen/ vnd den contract zu einer Gleichmäſſigkeit reducieren können. Alſo ſagt in terminis Gaſpar Roderic. *de ann. redit. L. 2. q.* 15. *n.* 95.
6. welcher *lib.* 1. *q.* 6. *n.* 41. diſe ſein lehr noch ferrner extendiert vnnd erweittert/das nemblich diſe moderation oder reduction, begebenden fällen nach/ nit allein von den hohen/ ſondern auch von den niderern Obrigkeiten beſchehen mögen / weiln dergleichen reduction, gleich: vnd billigkeit nichts ſonderbahres/ wie die diſpenſation, ſo auß angelegnen vnd erheblichen vrſachen wider das gemaine beſchribene / oder ſonſten herkommene vnd angenommene Recht geſchicht/ welche billich den hohen Obrigkeiten gebührt/ reſeruiert, vnd vorbehalten wirdt) ſonder ein gemaines in dergleichen ſachen offt ereigendes ding: ſo iſt ſie auch den gemainen rechten oder Satzungen nit zuwider/ſonder denſelben vilmehr conform vnd ähnlich: wirdt auch nit in particulari ſonder iuſtitia communi fundiert vnd gegründet: dahero ſolche billich einem jeden / ſonſten competierenden Richter oder Obrigkeit gebührt/vnd zuſtehet/ſo ſagt er weiter
7. *n.* 42. das vorgemelte moderation oder reduction; auch von einer Geiſtlichen Obrigkeit / wann etwan ein Geiſtliche Perſon der verfallenen Zinßbezahlung halber beklagt wirdt/ möge vorgenommen werden: dann wann ein groſſe vbermaß vnd exceſſ darbey erſcheinen ſolte oder wurde/ ſo kundte/nach dem was erſt vermeldt worden/ dieſelbe einen ſolchen beklagten Gaiſtlichen/ von dem / was an jhne/ begehrt worden eintweder gantz abſolviern, oder zu einem wenigen anhalten.
8. Das Gegenſpil aber/ vnd das nit in einer jeden Obrigkeit oder

Richters

Richters willthur stehe / dergleichen moderation oder nachlaß zuthuen/ vermaine ich könne abgenommen werden / erstlich auß deme/ was Ludouicus Molina *tom. 2. tract. 2. de contract. disp. 454. n. 4. in f.* vermeldt/ allda er saget/ er habe bey Geistlichen Gerichten sehen practiciern, das wann ein Erbrechtgut durch MeerSandt oder Gewässer (welches in Lusitania sich offt begebe) in merckliche Vnfruchtbarkeit gerathe / so pflege die Gült oder Zinß nach ehrlicher Leuth erkandtnuß geringert zuwerden. Vnnd ob es Zwar billich seye/ das der Aigenthumbs Herr zu schmälerung diser Gült oder Zinß außtruckenlich consentiere, vnd verwillige/so sehe er doch nicht/ warumb er solches/ wann man die Natur vnd Aigenschafft dises contracts, vnd die verordnung gemainen Rechtens beobachten will/zuthun schuldig seyn solle/oder wie die Obrigkeiten solche ringerung der Schuldigkeiten wider deß Aigenthumbs Herren willen vornemmen können. Wann dann dises in minderung der Erbrechtgült nit kan zu werck gesetzt werden/ wie soll es dann in dem Zinß/ als in deme die Früchten nit so hoch beobachtet werden/als wie in dem Erbrechts contract, geschehen können? 9.

Zum andern so setzt Aristoteles *lib. 1. Rhetoric. c. 13.* vnder einem Richter vnd Schidman disen vnderschaidt/ daß ein Richter oder Obrigkeit den geschribenen Gesatzen inhæriern müesse/ein Schidmann aber die billigkeit vor Augẽ haben könde/welches die Lehrer also außlegẽ/ vñ interpretiern/ das ein Richter zu den beschribenen Gesatzen vñ gemainen Rechten angebunden vnd adstringiert seye/ sein Vrthel denselben gemäß zu formieren: Ein Schidmann aber seye nit verbunden/ den geschribenen rechten nach die Partheyen vndereinander zuuergleichen/ sonder allein in dem jenigen nachzugehen was guet vnd billich ist/ob es gleich auff keiner beschribenen Satzung fundieret vnd gewidmet. Harprecht. *ad §. fine scripto. 9. n. 67. Inst. de I. N. G. & C.* da er hinzu thut: daß der Richter die Gesatz / wo es die Nothurfft erhaischet/ linderen vnd temperiern könne. 10.

Drittens so lehren die Theologi ins gemain/ das ob gleich die geschribene Satzungen das jus positiuum in sich begreiffen / so müessen doch ins gemain vnnd ordinariè, beuorab die wenigere Obrigkeiten nach denselben richten vnd schlichten. post. D. Thom. & alios. Less. *l. 2. & 29. dub. 5. n. 46.* 11.

12. Ich in so vilerley mainungen halte darfür es seye ein vnderschaidt
zumachen vnder den höheren Obrigkeiten / welche statuta Statt:
13. oder Landrecht auffzurichten bemächtiget/ vnd den nidern. Item vn=
der den höhern Richtern/ welche geloben vnnd schwören/ das jenige/
was jhnen zum besten vnd gerechtisten zuseyn vorkombt / zuthuen.
auth. hodie iurant. C. de Iudicys. vnd den wenigern / welche geloben
dem gemainen beschribenen Rechten nach zuvrthailen/ vide Schrader.
14. *in tract. feud. p.* 10. *sect.* 11. *n.* 110. Das nemblich jene der billigkeit
nach können / dise aber den legibus vnd constitutionibus gemäß
müessen iudicieren vnd vrthailen: Damit sie das Zihl vnd Endt
15. jhres tragenden Ambts vnd Gewalts nit vbertretten. Nichts deste=
weniger/ weiln die nachgesetzte Obrigkeiten bißweiln vernünfftig zweif=
len können (bevorab da man ins gemain die widrige mainung bißweile
ergreifft) ob sie die beschribene Gesatz den Worten nachhalten vnd
denselben im vrthailen nachfolgen müessen/ oder ob sie nit vilmehr
16. solche mit güetlicher interpretation temperieren können. Also bin ich
der mainung (jedoch besserer vnuerzügen) Es solle erstlich in disen
17. Zinßstrittigkeiten ein Richter oder Obrigkeit sich befleissen die streit=
tende Partheyen zu einem güetlichen Vergleich zu bringen. Also hat
Philippus der ander König zu Hispanien in seinem offt gerüembten
edict vnder anderem außtruckenlich versehen/ das den Schuldnern/
welche die jhnen zugefüegte Schäden / vnd glaubliche Zerrüttungen
jhrer Güetter allegiert vnd eingewendt/ comissiones erkendt wurden/
18. welche die Partheyen entweder durch etwelchen nachlaß / oder we=
nigst einen Anstandt der Schuldt / miteinander vergleichen thäten.
Welcher Vorschlag auch in vilen andern von dem Kriegswesen her=
rührenden Strittigkeiten Herren Zorer gefällig ist / wie bey jhme zu=
sehen *q.* 8. *n.* 600. Allda er *n.* 606. dessen vrsach assigniert: quod in
casu ambigui & controuersi iuris aliauè consimili ex causa partes
ad pacem vel compositionem ineundam cogi possint: das ist/ weiln
in dem fall/ in welchem die Recht vnd Satzungen vnlautter vñ dispu-
tierlich seyndt / oder in Vorfallung anderer dergleichen vrsachen / die
Partheyen güetliche Handlung zutreffen benöthigt werden können.
Besold. *p.* 3. *cons.* 69. *n.* 45. *& seq.* Eben diser mainung ist Herr Zo=

rer *n.*

rer *n.* 513. Allda er diſe vrſach einführt: dieweiln auff ſolche weiß die 19.
rechtliche koſtbare proceſs abgeſchnitten/ vnd die Strittigkeiten ver-
hüettet werden. *argt. c.* 1. *ext. de mut. pet. c. querelam. ext. de Simon.*
c. ſi primates. 5. *q.* 2. Seytemahln einem Richter vnnd Obrigkeit 20.
tragenden Ambts halber obligt die widerwärt: vnnd ſtrittigkeiten/
vnd alles das jenige/ was dieſelbe fouiern vnd erhalten mögen/ auß
dem weeg zuraumen. poſt Hiller. *in inform. jur. monet. n.* 42. *Id. ibid.*
die vneinige zuuerainigen vnd zuuerſöhnen/ eintweder mit güetlichem
zuſprechen/ oder in entſtehung deſſen auch vermittelſt habenden Ge-
walts. *arg. c. diſcordantes.* 1. *diſt.* 90. auch ehender vnd zuuor/ als ſie
für Gericht kommen/ wann es jmmer möglich. *c. ſi primates.* 4. *cauſ.*
5. *q.* 2. Dann man muß ſich zum höchſten bewerben/ die Vnainige
mehr zum Fridē/ als zu der rechtfertigung zuermahnen. *c. ſtudendum.* 21.
7. *diſt.* 90. *c. ſi quis membrum.* 31. *cauſ.* 24. *q.* 1. welches auch den
Partheyen nit ſchwär fallen vnd vorkommen ſolle/ ſeytemaln ein Chri-
ſtenmenſch vil mehr zu güetlicher vergleich: vnnd hinlegung der
ſachen/ als zu einem rechtlichen Streitt/ genaigt ſeyn ſolle. *diſt.* 90.
per tot.

Alſo hat ebenmäſſig R. P. Layman. *lib.* 3. *de iuſt. tract.* 3. *p.* 1. 22.
c. 5. *n.* 30. darfür gehalten/ welcher da er in wehrendem geſtaiger-
tem Müntzweſen/ vnd darauß eben ſouilen/ als an jetzo in diſem Zinß-
weſen ſich eraigenden Strittigkeiten vermerckt/ daß die Glaubiger
ein zimblich gute ſach hetten/ hat er gerahten/ daß die Partheyen/
ſouil immer möglich were/ zur güetlichen handlung bewegt/ vnnd die
Schuldtner dahin beredt werden möchten/ daß ſie eines thails den
jenigen Nutzen/ welcher jhnen auß dem Anlehen zugewachſen/ an-
dern thails aber den Schaden der Glaubiger/ welchen ſie leiden wur-
den/ wann jhnen hingegen kein ergötzligkeit beſchehen ſolte/ betrach-
ten.

Vnnd dahero wegen deß Fridts vnd ainigkeit/ welche allem 23.
Gelt vnnd Guet vorzuziehen/ etwas von jhrer habenden be-
fuegſambe vnnd ſtrengen Rechten ſchwinden laſſen ſollen vnnd
wollen.

Gleich wie derohalben in anderen / alſo ſolle auch in diſer ſach die Obrigkeit möglichen fleiß anwenden / daß die kriegende Partheyen zur einigkeit gebracht werden möchten / wie abzunemmen *ex c.* 1. *de*
24. *mut. petit.* weiln jhres Ambts iſt / die Strittigkeiten zumindern. *L. quidam. ff. de reb. cred.* Laym. *l.* 3. *de Iuſt. tract.* 6. *c.* 2. *n.* 2. Zum fall aber ein nachgeſetzte Obrigkeit bey den Partheyen nichts vermögen / vnd der Glaubiger nichts nachlaſſen / hingegen aber der Schuldtner nichts bezahlen wolte. So ſolt

25. Zum andern ein Vnderambtman / oder wenigere Obrigkeit jhr Zuflucht zu jhrem Fürſten (oder höhere Obrigkeit / welche anſtatt deß Fürſten iſt) nemmen / vnd in zweifelhafftigen Rechtſachen ſich zu den Obern wenden / vnd was im vrthailen in acht zunemmen
26. ſeye / von jhnen erforſchen. *per tex. in l. f.* §. 1. *per tot. C. de LL. L.* 9. *C. eod. L.* 1. *& t. t. C. de relat.* Dañ weiln die Fürſten allzeit Rechtsgelehrte an jhrer Seiten haben / oder doch haben ſollen. *L.* 19. *L. ju-*
27. *risperitos.* 30. *ff. de excuſ. tut.* Vnd eben darumben von jhnen geſagt wirdt / daß ſie alle Recht in dem Schrein jhres Hertzens haben. *L. omnium.* 19. *C. de teſtam.* ſo hab ich auch in meinem Patrocinio debitorum im 4. Thail in der 3. Frag *n.* 13. die erwehnung gethan / daß alle Richter vnd Ambtleuth / ſolches öffter thun / vnd die zweifel-
28. hafftige ſachen an jhre Fürſten bringen ſollen. (dann ſie dergleichen conſultationes vnnd relationes gern zulaſſen. *L.* 2. *C. de off. Vicar.*
29. *add.* Weſenb. *n.* 4. *ff. de appell. & relat.*) Dergleichen Rath hat auch gegeben Ioan. Fichard. *vol.* 1. *conſil.* 65. *n.* 4. §. *quapropter.* den Centgrauen vnd Scabinis eines Orths / daß ſie ſelbigen handel / wann der Stritt damahln ware / an jhren gnädigſten Fürſten vnnd Herrn / den Churfürſten zu Maintz gelangen lieſſen / vnd hierüber ein beſchaidt oder reſcriptum begehrten / damit ſie nit darfür / ſamb wolten ſie einen newen Brauch einfüehren / angeſehen wurden / welcher hernächſt ſeiner Churfürſtl. Gn. (beuorab wann ſolcher in dergleichen fällen öffters gehalten werden wolte) nit gefallen wurde. Beſihe
30. Leſſ. *L.* 2. *c.* 29. *dub.* 5. *n.* 47. §. *ſecundò.* da er vermeldt: Wañ man ſich bey höherer Obrigkeit beſchaidts leichtlich erhollen kan / ſo ſolle man ſich in allweg daſelbſt darumben anmelden / vnd weſſen man ſich in einem oder andern zuuerhalten / deſſelben erhollen / dieweilen ein

Geſatz

Gesatz / so gar auch dem Buchstäblichen Inhalt nach nit infringiert oder gebrochen werden solle / man seye dann vergwist / es habe der Gesatzgeber ein anders hierdurch verstehn wollen. Vnd lehret Farinac. 31.
de indic. & tortura. q. 37. *n.* 48. daß auch in den jenigen fällen / wañ einer Obrigkeit die Recht zuüberschreitten / vnd anderst als dieselbe mitbringen / zuurthailen erlaubt / solches also zuuerstehen seye / daß es anderst nit / als mit zuuor eingeholten Rath vnd willen deß Fürstens / beschehen könne.

Wie wann aber ein Fürst / bey welchem man sich Beschaidts 32.
erhollen will / nit gleich ein resolution oder rescriptum erthailt (wie er dann mit vilen schwären Sorgen beladen / nit allzeit auff eines jeden priuatsach acht haben / vnnd demselbigen de iure respondiern vnnd antwortten kan? *vide patroc. debit. dec.* 3. *q.* 2. *n.* 11.) wie soll sich dann dißfals ein Vnder Ambtman / oder wenigere Obrigkeit verhalten? Hierauff antworttet Herr Guilielm. Anton. de Freudenberg. *de rescript. morat. concluſ.* 16. *n.* 42. mit disen außtrucklichen Worten: wann es sich aber begebe / daß die Fürsten auff dise oder andere vnsere rechtmässige bitt nit gleich resoluiern, vnd vns beantwortten wurden / wie dann der Fürsten Brauch Brieff vnnd andere supplicationes, so jhnen täglich vberraicht werden / gering zuschätzen / vnnd vngelesen auff den expedierbanck zuwerffen / ein sehr böser brauch ist / wie vermeldt vnnd exemplificiert Ioh. Werner. Gebhardt. *lib.* 1. **Fürstlicher Tischreden** *c.* 30. so mueß man doch nicht gleich von erlangung der gebettenen Gnad vnd Gerechtigkeit verzweiflen / sonder öffter / vnnd bißweiln auch erhaischender nothturfft nach mit etwas vngelegenheit (jedoch die gebührende beschaidenheit vnd höfflichkeit nit hindan gesetzt) fort vnd fort inständig zubitten nicht vnderlassen. Der hofnung gelebendt / daß / gleich wie dem gemainen Sprichwort nach ein Baum nit von dem ersten / sonder erst von vilen Straichen fallen thuet: also müesse man auch von den Fürsten / so vmb obligender häuffiger Geschäfften / oder anderwertiger ehehafft: vnnd erheblicher vrsachen willen jhr Hilff auffschieben / kein andere mainung schöpffen / als daß bey jhnen die offtermahlige widerholung vil fruchten werde. Bißhero Freudenb. 35.

36. Wie wann aber ein Fürst oder Herr auff 2. oder 3. mahliges berichten vnd anfragen eines Vnder Ambtmans sich nit erklärt/ vnnd jhne nit beantwortten laßt? (vnd zwar solches bißweiln auß bewö-
37. gender vrsach/ wann er andern vil Zinß schuldig ist. Dann befilcht er dem Ambtmann dem Glaubiger die Zinß zuadjudiciern, so wirdt er sich selbst mit seinem aignen sentenz vnd Vrthel condemniern vnnd vrthailen: befilcht er dieselbe nachzulassen/ so wirdt er sich bey andern verargwohnendt machen/ samb hette er solches seines hierinn versie-
38. renden priuatnutzens / vnd sich damit von der Zinßbezahlung zuentbinden/anbefohlen) was soll er alsdann thuen? Einmal soll der Richter oder Ambtmann/ dessen officium vnd richterliche Ambt die Partheyen imploriern/ keines weegs die sach länger auffziehen/sonst kundte hierauß entspringen/ daß er dem hierdurch verletzten Thail/ da er in außföllung deß Vrthails saumbseelig sich erzaigte / den zugefüegten
39. Schaden ersetzen müeste. per tradita Laymanni *lib.* 3. *de Iust. tract.* 2. *c.* 5. *n.* 7. §. *secundo.* Solchem nach soll er diß/was ins gemain practiert wirdt/ in obacht nemen (wauon weitläuffiger in folgender Frag solle gehandelt werden) oder wann etwas zuuerabschiden/ so solle daßselbig nach mainung Herren Zorers *q.* 1. *n.* 174. (wann ich jhne anderst recht verstehe) dem arbitrio eines discreten iudicis committiert werden/ ob/ was/ vnd wievil nachzulassen seyn möcht / welcher alle vorhandene Vmbständ wol zubedencken vnd sonderlich zuerwegen hat/damit die æquiret den rechten gemäß zwischen dem creditore
40. vnd debitore in billichmässiger obacht gehalten/nit vberschritten werde/ vnd durch sein verhandlen keinem zuuil noch zu wenig geschech / dann regulariter das Kriegswesen / vnnd daß derowegen die verschribene Vnderpfandt/ nit haben mögen genossen werden / kein remission à debiti præstatione & solutione gibt. So thuet wolgemelter Herr Zorer *n.* 177. hinzu/ es müesse der angezogene vnd zuge-
41. füegte schad nit schlecht / sondern groß vnleidenlich vnd vnerträglich also die scheinbare vnmögligkeit vorhanden seyn / in dem sonsten die Armueth vor sich nec obligationem nec actionis exercitium impediern thuet.

Abermahln schreibt er schier in gleichem *quæst.* 8. *n.* 607. daß ein Richter die Persohn deß Klägers vnd Beklagten / deren vermögen/ gelegenheit / vnnd condition, ob nemblich der wol zubezahlen habe/ hergegen der Kläger füeglich nachwartten / vnnd anderwerts sein außkommen vnd vnderhaltung hernemmen vnnd haben könne / oder nicht: ob die Zinßgüeter vor dem Kriegswesen wol oder schlechtlich genossen worden: Ob sie sehr verwüest vnnd ruiniert, ob die Jahr hero man gar keine/ oder doch wieuil Nutzen daruon auffheben können/ ob dergleichen eigentlich durch die Kriegs vnd andere Vnglücksfäll / oder vilmehr durch deß Schuldners oder Innhabers verschulden vnd verursachen in abgang gerahten / ob sie schwär oder leichtlich wider in esse vnd baw zubringen/ ob vnd was Beklagter ohne sein eusserstes schaden vnd nachthail alsbalden / oder doch nach vnd nach in leiden: vnd erschwinglich præfigierten terminen hieran abrichten mög / vnnd was dergleichen Vmbständt/ so zuconsideriern vnd zuerwegen mehr seyn werden. 42.

Weiter thuet er auch *n.* 609. hinzu/ daß nach erwegung bemelter vnd anderer vorhandenen Vmbständt ex bono & æquo solch leiden: vñ erträgliche Mittel vnd Fristen zuergreiffen/ vnd zumachen/ die einem vnd dem andern thail erschwing: nutz: vnnd vorträglich erscheinen / auch sich keiner mit fuegen darüber zubeschwären hab/ in dem seines bedunckens dißfals nichts gewises zusetzen / so in allen vorgehenden fällē durchgehendt möcht zuhalten sein/ weiln das jenige/ welches mehr in facto als jure beruhet/ auff gewise Reguln nicht zuadstringiern. 43.

In deme ein Schuldtner (wo sonderlich hierzu gebührende dilation geben) nit allein die berait verfallene noch vnabgelegte / sonder auch die künfftige/ ohne seinen sondern schaden/ wo er nur will/ zubezahlen füegliche mittel haben (welcher auch hierzu würcklich anzuhalten seye) ein anderer aber ein solches nicht zu werck richten könne / sondern nach gestalt dessen vermögen nicht allein auff erträgliche Fristen/ sonder auch wo es nicht anderst seyn wolte / auch auff etwas nachlaß an dem restierenden Capital, nothwendig zugedencken seyn wirdt / wo anders selbiger noch länger bey Häußlichen Ehren verbleiben / die Güether zubehalten / solches bawen / die dar- 44.

die darauff ligende beschwerden schierist wider daruon laisten/ vnd diß
46. nit gantz verlassen / oder auch wol gar an den Bettelstab gerichtet werden soll. Allso schreibt in gleichem Herr Zorer *n.* 609. & 610. allda er *n.* 611. darbey setzt: das dises alles dem arbitrio discreti iudicis anzuuertrawen seye/ weiln es in facto consistiere, quo uariante ipsum ius uariari, atq; immutari necesse sit.

47. Ich bin der mainung/ man müesse aller anfangs beobachten / was für exceptiones der Beklagte einwenden werde/ ob dieselbe verzügig; dilatoriæ, oder außlöschlich peremptoriæ seyn werden / das ist/ ob er / nach dem er von seinem Glaubiger beklagt wirdt / begehrt habe/ jhme einen Anstandt zuuergunnen/ oder aber wegen deß Kriegswesens / vnd erlittenen Pressurn halber von der Zinßbezahlung gäntz: vnd lediglich absoluiert vnd entbunden zuwerden.

48. In dem ersten fall bin ich in allweg der mainung / man müesse die hieoben eingebrachte/ wie auch die von mir in patroc. debit. *dec.* 3. examinierte Vmbständt wol in obacht nemmen/ vnd nach dem der Richter den beklagten erarmbt/ vnd durch das Kriegswesen verderbt/ oder vbelhäbig befinden wirdt/ soll er jhme ein langen oder kurtzen Anstandt vergunnen/ vnd zu der bezahlung gewise Fristen assigniern, jedoch ohne einige meldung eines eintzigen nachlaß / oder gäntzlichen erledigung der Schuldt. Vnd solches darumben: weiln der Beklagte
49. kein außlöschliche oder peremptoriam exceptionem eingewendt/ so kan der Richter den Beklagten nit ersetzen/ oder suppliern. per tradita Wesenb. *n.* 4. *ff. de pact. n.* 8. *ff. de compensat. n.* 9. *in f. ff. de excep. n.* 8. *C. eod.* Ja es wurde ein Richter für thorecht gehalten/ wel-
50. cher ein anders/ als begehrt worden/ vrthailte. *L. f. ibi, vnde si talis. C. de fideicom. libert. arg. L. vt fundus.* 18. *ff. comm. diuid.*

51. Wie wann aber der Zinßschuldener sub alternatione begehrt / enntweder wegen außgestandner Kriegstrangsaalen / der Zinßbezahlung entbunden zuwerden/ oder zum fall er solches von rechtswegen nit erhalten wurde/ jhme souil vnd lang / biß er zu besserem auffnemmen gelangen wurde/ anstandt zuuergunnen?

52. In disem fall ist einer der mainung gewesen / wann dises begehren souil den Anstandt belangt/ den Richter für billich / souil aber die gäntzliche nachlassung betrifft/ für zweifelhafftig ansihet/ vnd noch ein

hoffnung

hoffnung were/ das von dem Landsfürsten noch ein rescriptum, statutum, oder edictum zuerhalten seyn möchte / so werde er nicht vbel thuen/ wann er vermittelst richterlichen Spruch den Anstandt vergunne vnd zulasse / deß nachlaß halber aber in dem Beschaidt einige Meldung nit anziehe.

Nun wann aber solcher Anstandt entwichen/ hat es nit das an- 53.
sehen/das hernechst die Bezahlung nach Verfliessung desselben auffer- 54.
legt seye? Hierauff antworttet er/ die Bezahlung / welche durch den
richterlichen Abschidt verzogen/ vnd differiert ist/ werde zwar nit auff-
gehebt/ oder abgesprochen. *gl. in §. libertas. 2. Inst. de sing. reb. per fidei-*
comm. rel. Interim aber werde solche auch nit adiudiciert oder zuge-
sprochen. Wie dann ingleichem auch der jenige/ so zu einer sach gantz
stillschweigt/ nichts bekendt /interim aber laugnet er auch nichts. Qui 55.
tacet non vtiq; fatetur, sed verum est tamen eum non negare.
Nichts desto weniger aber disem dubio zu entweichen/ vermeindte er/ 56.
es könne der Richter sein Beschaidt also mitlen vnnd mässigen/ das
darauß einige condemnation oder Verdammung der Bezahlung nit
erscheinen solte/ als zum Exempel: In sachen N. Klägern an einem/ 57.
wider N. beklagten anderen thails/ die Zinß betreffendt/ erkennen wir
zurecht/das der beklagte auß denen in actis allegierten vrsachē der zeit
zur Bezahlung nit könne angehalten werden / auff den jenigen fall
aber/ da er zu besserem auffnemmen gelangen wirdt/wollen wir Klä-
geren seyn recht in allweg vorbehalten haben. Vnd da ich jhme *ex L.* 58.
terminato. 3. C. de fruct. & lit. expens. vorwerffen thete / es were ein
vnbilliches ding/ das nach vollendtem vnnd erledigtem Stritt eben
in derselben sach vnnd materi sich ein andere Strittigkeit eraignen
solte; vnd das sonsten auch / da man ein jährliches gefäll schuldig/ 59.
nichts destoweniger dem Glaubiger zugelassen seye den promissorem
zu dem End vorzunemmen / nit zwar/ daß er die würckliche Bezah-
lung auff die folgende Jahr erstatte/ sonder allein das der Richter er-
kläre / diser Schuldner / welcher dises jährliche Gefäll versprochen/
seye auß diser beschehenen Versprechung obligiert vñ verbunden/sei-
ner vnd zur bestimbten Zeit zubezahlen / wie ich auß dem Schradero 60.
in tractat. Ratio reg. de contract. §. ad si ita. 3. n. 3. Inst. de Vo. ange-
zogen/hat er mir hierauff geantworttet / das vil eines vngewisen vnd

zweifelhafftigen Außschlags wegen zugelassen seye/ welches sonsten nit zugelassen were. Ratione incertitudinis & dubij euentus multa licita sunt, quæ aliàs illicita forent. *argt. L. si ea lege. 17. C. de vsur. L. 23. ff. eod. c. in ciuitate 6. ext. eod. vide regulam & exempla* apud Sichard. *L. 12. n. 3. C. de inoff. testam. L. 1. C. de pact.* Gail. *2. obs.* 8. Mynſ. *resp. 49. n.* 8. *adde L. de fideicommisso. 11. C. de transact. L. 1. C. de pact.*

61. Wie wann aber die Partheyen præcisè von nachlaß vnnd entbindung der Zinsen ſtreitten/ vnd der Kläger inſtändig begehrt/ jhme jus & juſtitiam zuadminiſtriern? kan der Iudex von billigkeit wegen dem Schuldtner die Zinß durch Richterlichen Abſchidt nachlaſſen?

62. Hierauff vermaine ich/ könne die Antwortt auß dem jenigen genommen werden/ was R. P. Layman *p. m. l. 3. tract. 3. p. 1. cap. 5. n.* 31. Als er in Müntzſtrittigkeiten vmb ſein guetachten befragt worden/ mit diſen Worten vermeldt: daß nemblich diſes den Vnderambtleuthen/ vnd nachgeſetzten Obrigkeiten kein weegs zugelaſſen ſeye/ hindan geſetzt der Natur vnd aigenſchafften der contract: vnd handlungen/ auch hindan geſetzt deß jenigen/ was die Gerechtigkeit vnnd Geſatz vorſchreiben/ allein dem jenigen nach/ was ſie für guet vnd billich zuſeyn vermainen/ ein Vrthel formiern können. Dahero der Kayſer Conſtantinus *in L. 2. C. de LL.* ſagt: Inter æquitatem, eiusq; interpoſitam interpretationem nobis ſolis & oportet & licet inſpicere. Allda die Rubric ſagt/ es ſolle der Richter von dem beſchribenen Rechten vmb der vnbeſchribenen billigkeit willen ohne deß Fürſten auctoritet, als deme das beſchribene Recht zulimitiern zugehört/ keins weegs abweichen.

63. Deſſen augenſcheinliche vrſach iſt: weiln ein Richter in dem vrthailen ſeinen Gewalt nit vberſchreitten kan: Ein Fürſt aber erthailt ſeinen Richteren allein Macht vnd Gewalt/ ſowol den natürlich/ als aller Völcker gemainen/ ſo dann auch eines jeden Reichs aignen Geſatzen gemäß zuurthailen: weiln das Geſatz ein Regel vnd

64. Richtſchnuer iſt/ warnach ein Richter ſein Vrthel formiern vnnd richten ſolle. Sonſten werden die mit ſo groſſer Weißheit vnd auctoritet gemachte/ vnd mit ſo langwürigem Gebrauch comprobierte leges vnd Geſatz/ beuorab die Kayſerliche/ welche wegen jhrer billig:

vnd Gerechtigkeit auch von andern/ dem Römischen Reich nit vnderworffenen Königreichen in Ehren vnd hoch gehalten werden/ auch maistens bey den Gaistlichen Gerichten auff: vnd angenomẽn seyndt/ darnider ligen: vnd wurden so gar auch die Rechtsgelehrte / welche jhr bestes Alter in erler: vnnd ergreiffung der Kayserlichen Recht: vnd Gesatzen mit vil vnd grossen Vnkosten zugebracht/ diser jhrer vilfältigen mühe / arbeit vnd geschickligkeit die gebührende ergötzung nit erlangen/ wann es allein nach eusserlichem schein der Vmbständen ex æquo & bono, wie es einen Richter gedunckt/ zuvrthailen zugelassen were Dann dises wirdt ein jeder / auch der Rechten vnnd Gesatzen vnerfahrner / wann er nur sonst von Natur weiß vnd verständig ist/ laisten können. 65.

Ebnermassen wolte ich zwar auch antwortten / wann ich ein ainigen Canonen oder legem wußte/ welche außtruckenlich vermelte/ daß die Zinß / auch in jenigem fall / wann wegen eines Vnfals etlich Jahr lang keine Früchten auffgehoben werden können / bezahlt werden müesten. 66.

Weiln aber die vierdte vnd fünffte conclusion, welche ich oben *q. 5. n. 69. & seqq.* gesetzt/ sich nit auff die Gesatz / sonder allein auff der Doctorum auctoritates vnd rationes bewerffen/ vnd aber für die widrige mainung eben sowol rationes vnnd auctoritates zufinden seynd. *vide ibid. n. 5. 6. & seqq.* vber daß die Wort Pabsts Calixti *in extrauag. de empt. & vend. ibi, desolationis opprobrium.* vnnd die Wort Pabsts Pij V. *in bulla Anno* 1568. *edita ibi: infructuosa in totum vel pro parte effecta, volumus ad ratam perire, &c.* auff mehrerley weeg verstanden werden können; vnd noch darzu vnder den Gelehrten ein grosser Stritt ist / ob die angeregte Bull allein so weit / als sie ein newes Recht einführt (daß nemblich allein die census reales, so auff den fruchtbarn Güetern ligen/ gültig) nit angenomẽn seye/ oder aber auch soweit / als sie das alte Recht erklärt (nemblich wann auff einem Guet ein Zinß auffligt/ vnd solches Zinßguet zu grund gehet / oder vnfruchtbar wirdt/ daß auch der auffligende Zinß perimiert vnd vertilgt werde.) Derohalben dieweiln die andere mainung/ welche ich beyseits gesetzt/ nicht gar zuuerwerffen / will ich einen Richter nicht 67. 68. 69. 70.

eben so gar vnd præcisè zu meiner mainung adstringiert vnnd verbunden/ sonder ich will/wie ich mehrmaln vermeldt/lieber einem jeden sein judicium lassen/ als selbst hierinn judiciern vnd vrthailen.

71. Jedoch sag ich für mein resolution: wann der Stritt ist von einem lautern personalzinß / oder von einem Zinß/ welcher zumahl auff einer Person vnd desselben Guet ligt / vnd solcher in/ auß / oder auff einem Guet verkaufft worden/ oder letzlich derselb auff der Person zwar gewidmet / vnd allein mit einer hypothec ersetzt / das ist / wann ein Guet an statt eines Vnderpfandts allein zu grösserer sicherheit einem assigniert ist / daß in disen dreyen fällen der Richter den Beklagten / vnangesehen er seiner Güeter nicht genüessen können/ zu vneingestellter Zinßbezahlung / da er anderst saluâ congruâ suâ sustentatione solches zuthun vermag / condemniern vnnd anhalten könde/ oder wann er inmittelst dises Kriegswesens also erarmbt / daß ihme der zeit etwas zubezahlen vnmöglich/ auffs wenigst so lang / biß er widerumb zu etwas auffnemmen geraichen möchte/ Anstandt erlauben könde.

72. Die vrsach diser meiner resolution ist/ dieweiln in erstgemelten fällen der Beklagte auch durch gäntzlichen vndergang deß Zinßguets von der Zinßbezahlung nit entbunden wirdt. Ergò wirdt er vil weniger sich derselben wegen vndergangs oder mangels der Früchten sich entledigen können. Vnd ob gleich oben bey der ailfften Frag vil

73. vrsachen / derentwillen dem Schuldtner ein nachlaß der Zinsen zuthun seye/ eingewendt vnnd assigniert worden: So kan jedoch ein VnderAmptman / oder nachgesetzte Obrigkeit (dann von disen rede ich / den höhern Obrigkeiten schreibe ich nichts vor) vnerschrocken die von den Gelehrten ins gemain approbierte, vnd diß Orths den

74. beschribenen Rechten zimblich ähnliche schärpffe / ohne allen fernern scrupul an die Hand nemmen: Seytemahln ein Richter nur ein Minister der Rechten ist/ vnd von dem/ was die Gesatz fürschreiben / nit abweichen kan. *L. nemo. 13. C. de sent. & Interlocut. c. iudicet. 3. q. 7.* Hat er aber einen weitern scrupul / kan er solchen auff seine höhere Obrigkeit schieben/ welche vnangesehen öfftern ansuchens/ solche schärpffe zumiltern vnd zutemperiern vnderlassen.

Wann

Wann aber ein Strittigkeit wegen der real Zinsen/ welche auff 75.
einem Gut ligen/ entstehet/ so soll der Richter/ wann er anderst ein
Rechtsverständiger/ das jenige/ so ich *q.* 5. & 6. Wie auch durch disen
gantzen andern theil der lengs nachgeschriben / vnd was jhme sonst
noch ferners beyfallen möchte fleissig/ vnd hindan gesetzt aller passio-
nen vnd priuataffecten, examinieren, vnd nach Anrueffung der
Gnad deß heyligen Geists/ das jenige / was jhme am besten vnd ge-
rechtisten zuseyn geduncKt/ iudicieren, vnd vrthailen/ nit nach Freund-
schafft/ nit nach seiner naigung vnd affect allein / sonder mit Ver-
nunfft vnd Verstandt/ beständig/ vnd auß Lieb der Gerechtigkeit/ per
tradita R. P. Layman *lib.* 1. *tract.* 1. *cap.* 5. §. 3. *n.* 16. Dañ auff dise 76.
weiß wird solcher Richter meines darfür haltens nit allein in foro ex-
terno von aller Straff deß syndicats, vnd von allem periculo, quod
litem suam facturus sit, für entschuldiget gehalten werden / sonder
auch in dem Gewissen allerdings versichert seyn. per notata eiusdem
P. Layman. *lib.* 3. *de Iust. tract.* 2. *cap.* 2. *n.* 11. Da er mit disen
Worten schreibt : wann ein sonsten nit Vnerfahrner / sonder zu der- 77.
gleichen Ambt tauglicher Richter/ den jenigen fleiß/ welchen er mo-
raliter schuldig ist / anwendet/ aber dannoch auß menschlicher Blö-
digkeit vnd Vergessenheit in dem vrthailen fehlet/ so ist er in foro con-
scientiæ vnd Gewissens halber nicht schuldig/ allige restitution von
dem seinigen zuthuen / sintemahln er niemand formaliter belaidiget
vnd verletzt / noch auch / wie wir setzen / einigen nutzen auß solchem
Vrthel von dem verletzten thail empfangen/ dahero er zu nichtßit/ noch
wegen empfangener einiger sach / noch wegen einer vngerechten ab-
nemmung oder verletzung sich verbunden gemacht. Soxtil sagt P.
Layman, deme noch dise vrsach kan hinbey gesetzt werden / daß wann 78.
einer thuet/ was er kan/ solcher das Gesatz erfüllet hat/ so erfordert auch
Gott der Allmächtige welcher vns kein Engelischen / sondern einen 79.
menschlichen Verstandt gegeben/ nit ein mehrers von vns/ sonder ste-
het einem beständigen / der Gerechtigkeit Liebhabenden / auch sein
Göttliche Hülff vnnd Gnad anruffenden Richter vnzweifenlich bey/
vnd eben desswegen/ in deme er jhne zu disem Standt beruffen / wirdt
er jhne was er thuen vnd vrtheilen solle durch Göttliche einsprechung
lehren. Ist aber der Richter kein Rechtsgelehrter / so wirdt er kön-

nen/ja müssen einen andern Rechtsgelehrten zu rath ziehen. *per text. in L. regula. 9. §. sed facto. 2. cum §. seq. ff. de iur. & fact. ignor. L. in bonorum. 10. ff. de bon. possess. text. in c. f. dist. 37.* (Allda gesagt wirdt: der jenige/ welcher niemandt gehabt den er fragte/ ist zuentschuldigen/ aber den jenigen/ welche es von andern hetten erfragen vnd erlehrnen können/ vnd solches vnderlassen/ ist es nit zuverzeihen) zwar nit ein
81. jedweders schlechts Doctorlen/ so seinen Ehrentitul auß frembden Landen in einer Alamodischen Klaidung mit sich hergebracht/ vnnd vmbs Gelt an sich erkaufft hat/ sonder einen gelehrten/ weisen/ bestandenen/ vnnd gewissenhafften Mann/ welcher ins gemain von allen Inländischen für einen solchen gehalten wirdt/ dessen Rath er sicher folgen vnd nachkommen kan. Dann ob gleichwoln eine auß den streit-
82. tenden Partheyen noch/ samb were derselben vnrecht beschehen/ sich beklagte/ wurde deroselben das haylsame Mittel der appellation beuor stehn/ vnd wurde also ein Richter oder Amptmann/ da er diser Parthey mit seinem Vrthel (jedoch ohne all sein Schuldt) vernachthailt hette/ nit können gesagt werden/ samb hette er derselben einen vnwiderbringlichen Schaden zugefüegt. Ja es kundte ein solcher
83. Richter/ zu noch mehrerer ringerung seines Gewissens/ vnd benemmung seines Scrupuls sich deß Raths R. P. Laymanni *d. l. 3. de iustit. tr. 6. c. 2. n. 12.* bedienen/ vñ dem jenigen/ welcher seines handels fällig worden/ andeuten/ daß wann er sich beschwerdt befinde/ an die
84. höhere Obrigkeit appelliere, vnd sich beruffe.

Hierentzwischen aber/ wann die obere oder nidere Obrigkeit vermaindte/ daß die Zinß von rechts billigkeit/ oder gemainen Nutzens wegen nachzulassen seyen/ so solle sie die Vmbständt (dern ich etliche in dem Beschluß anregen/ vnd villeicht *in p. 3.* weitläuffiger außführen will) sowol der Personen/ Orthen/ als auch der Schuldner wol beobachten/ dann die Regel der billigkeit leydet gar vil limitationes vnd Absätz/ welches ich doch diß Orths allein vilmehr insinuiern vnd oben hin andeuten/ als weitläuffig tractiern vnnd außführen wollen.

85. Zum fall aber endtlich der Richter/ nach dem er diese strittige Handlung durch die Hechel gezogen/ vnd dannoch sich nit waist herauß zuwickeln

zuwicklen / auch keine der litigierenden Partheyen nach beederseyts de facto & iure eingeholten allegaten seiner mainung nach den Handel erhalten / so mueß er nit thuen / was jener vngehoblete vnd vngeschickte Richter gethan / welcher in einem dergleichen fall die Würffel einmal für den Kläger / das andermahl für den Beklagten auffgeworffen / vnd hernechst dem jenigen / für welchen er mehrer Augen geworffen / den Handel adiudiciert vnd zugeschafft: sonder er mueß dißfals eintweder den Stritt an die höhere Obrigkeit gelangen lassen / oder mit Verwilligung beeder Partheyen willkürliche Schidsrichter verordnen / oder sie zu einem güetlichen Vergleich ermahnen / ja wol auch in einem solchen vnlauttern casu von Ambts vnd Obrigkeit wegen anhalten Abb. *in cap. vlt. not. 4. de maior. & obed.* oder endtlich einem thail diser im Stritt hangenden sach die helffte / dem andern aber die andere helffte zuschaffen. Also lehret in terminis P. Laymann *lib. 1. tract. 1. §. 3. n. 16.* Allda er mehr andere haylsame ermahnungen vnnd præcepta, welche einem Richter dienlich seyn mögen / einfüehren thuet. Besihe auch Lessium. *lib. 2. c. 29. dub. 5. per tot.*

86. 87. 88.

Die sibenzehendte Frag.

Wie wann der Schuldtner etwas bezahlt / vnnd nicht vermeldt / ob ers in abschlag deß Capitals / oder der Zinsen bezahlen wolle / was alsdann darfür zuhalten?

ICh hab in der Præfation deß Præludij oder ersten Thails dises Zinßcontracts vermeldt / daß die Zinßschuldtner bißweiln auß mitleiden vnnd Barmhertzigkeit / zuweiln auch auß stehtem Vberlauff bewegt etwas wenigs abstatten / jedoch darbey nicht außtruckenlich vermelden / ob sie solches an dem Capital vnnd Hauptsumma / oder aber inn Abschlag der Zin-

1.

2. der Zinsen bezahlt haben wollen. Ist demnach die Frag/ ob solche bezahlung an der Hauptsumma/ oder an den Zinsen zudefalciern vnd abzunemmen?

3. Wann wir von dem Capital vnd vsuris oder Wuecher handleten / wurde die sach gar kein / oder doch ein kleine difficultet haben/ sonder gar leicht auß gemainen beschribenen Rechten decidiert vnd verbschaidt werden können/ in welchen ins gemain versehen/ daß die bezahlung erstlich an den vsuris, vnd nachmaln erst an dem Capital abgerechnet werden solle. *text. in L. 5. §. 2. vers. sed si fortè. ff. de solut. L. 48. in f. ff. eod. L. 1. in f. C. eod. L. cum & sortis. 35. in prin. ff. de pignor. act. L. si vsuras. 21. C. de vsur.*

4. Dessen vrsach ist: daß ob gleichwoln dem Schuldtner vil leichter fallen wurde/ wann solche bezahlung an dem Capital (dann vmb souil vnd pro rata wurden ins künfftig die Zinß geringert) als an den vsuris abgieng: Nichts desto weniger / weiln er sowol das Capital als die ainer Schuldt zuerstatten schuldig/ werden inmittelst die vertagte vsuræ (in den jenigen fällen / in welchen man diser zeit die vsuras nemmen kan) als von dem Capital herrührende Früchten vor für bezahlt gehalten/ so lang das Capital vnabgelößt verbleiben thuet. Molin. *de contract. tract. 2. disp. 565. n. 4.*

5. Dises aber hat allein alsdañ statt: wan man die vsuras zuuerraichẽ schuldig/ dann widrigen fals/ da man dieselbige nit schuldig/ vnd einer etwas erstattet hätte/ solle nach verordnung Kayserß Antonini
6. die bezahlung an dem Capital abgehn. *d. L. 1. §. 2. u. sed si fortè. ff. de solut. concordat L. si is. 94. §. Fanius. ff. eod.* Warauß abzunemmen/ daß weiln Iulius Cæsar, nach dem zu seiner zeit in Italia entstandenem Burgerlichen Krieg / vnd verderbten Ländern befohlen / daß die Schuldner jhre Glaubiger / durch an: vnnd vorschlag jhrer Güeter / wie hoch sie solche vor selbigem Krieg an sich erhandlet/ befridigten/ vnd daß das jenige/ was sie nomine vsurarum schon bezahlt hetten/ an dem Capital defalciert werden solte/ Sueton. *in Iul. Cæs. n. 42.* eben darumben andeuten wollen / man seye die vsuras für dieselbige zeit deß Kriegs abzustatten nit verbunden.

7. Demnach aber diß Orths nit von den vsuris oder Wuecher / sondern von den Zinsen / welche gemainglich durch Kauff/ oder zuweiln

weiln auch anderwertig vnd vermittelst eines andern Tituls bekom̃en werden. vide *p.* 1. *q.* 2. *n.* 2. gehandelt wirdt/ so wirdt weiter gefragt: ob eben das jenige/ was von gemainen Rechtens wegen der vsuren halber verordnet zuseyn/ obuermeldt worden/ auch in den Zinsen statt zuhabe? vnnd möchte es das ansehen gewinnen/ daß solchem also were. Molin. *loc. cit. n.* 4 auß vrsachen: weiln die Zinß an statt der vorigen vsuren kommen. vide quæ scripsi *p.* 1. *q.* 1. *n.* 39. Zorer. *quæst.* 14. *n.* 1251. Gaspar Roderic. *lib.* 1. *de ann. redit. q.* 11. *n.* 2. *eund. lib.* 1. *q.* 7. *n.* 25. surrogatum autem induit naturam eius, in cuius locum surrogatur. Nichts desto weniger / dieweiln solches / da sich ein anderwertige qualiter vnd aigenschafft in dem surrogato befindt / nit statt hat. Gail. 2. *obs.* 120. *n.* 8. vñ aber oben *p.* 1. *q.* 1. *n.* 61. schon erklärt worden/ daß zwischen dem Zinßcontract vnd Anlehen / auch den Zinsen vnd vsuren ein grosser vnderschidt seye/ So kan von denselben tanquam causis separatis nichts schließliches inferiert werden. 8. 9. 10.

Solchem nach bin ich der mainung / man müsse einen bessern vnderschidt machen/ vnd dahin sehen/ ob der Schuldtner / welcher etwas bezahlt / bey außlegung deß Gelts außtruckenlich vermeldt habe/ was er bezahlen wolle/ oder nit? Item ob der Zinß ab: oder vnablößlich? Item ob die ablösung bey dem Glaubiger / oder bey dem Schuldtner / oder ob dieselbe beeden thailen frey stehe? Item ob die auffkündung beschehen oder nit? ob die Zinß strittig vnnd vngewiß / oder vnstrittig vnd gewiß? disen vnderschidlichen Vmbständen nach / will ich auch vnderschidliche conclusiones vnnd Schlußreden beybringen. 11.

Die erste conclusion: wann der Zinßschuldtner ehe vnd zuuor/ als er bezahlt / oder aber zur zeit der bezahlung/ oder doch in continenti, vnd gleich nach dem er bezahlt/ außtruckenlich vermeldt/ ob er dasselbige an dem Zinß/ oder aber an der Hauptsumma bezahlt haben wolle/ so ist solch bezahlt Gelt an dem jenigen / was er außtruckenlich bezahlt haben will/ vnd an keinem andern abzurechnen. *per text. in L.* 1. *in pr. ff. de solut.* allda Vlpianus die vrsach assigniert: dann so offt einer/ welcher einem andern auß vilerley vrsachen schuldig ist / ein Schuldt abzahlt/ stehet es in der willkuhr deß Bezahlenden zuuermel- 12. 13.

den / vnd jhme außtruckenlich zubedingen / was für ein Schuldt er bezahlt haben wolle / vnd welche er zuerſtatten jhme bedingt / dieſelbig ſolle bezahlt ſeyn: Poſſumus enim certam legem dicere ei, quod ſoluimus. Eben diſes wirdt auch decidiert vnd geordnet *in text. L. vbi fideiuſſor.* 24. *L. Paulus.* 101. §. 1. *L. creditor.* 102. §. *cum de ſorte. ff. eod.* Allda Scæuola antworttet / wann der jenige / welcher etwas bezahlt / ſolches an dem Capital zuerſtatten jhme bedingt / ſo ſolle ſolches den vſuris oder Zinſen nit zuſtatten kommen. *adde L.* 1. *Cod. eod.*

14. Warauß folgt: daß wann ein Schuldtner ſeinem Glaubiger etwas bezahlt / vnd außtruckenlich vermeldt / daß er ſolche bezahlung in abſchlag der Hauptſumma / vnd nit der Zinß laiſten wolle / dieſelbe nit auff die Zinß / ſonder auff das Capital gerechnet werden ſolle / welches alſo auch vice verſa zuuerſtehen. Vrſach: weiln / wie obermehnt / in der willkuhr deß Bezahlenden ſtehet / ſeiner bezahlung ein gewiſes Geſatz / wie vnd wohin ſolche zuverwenden ſeye / zuſetzen vnnd zuexprimieren.

15. Es wirdt aber diſe Schlußredt erweitert erſtlich: daß nit daran gelegen / ob man der ablöſung oder widerkauffs halber pactiert oder nit. Vrſach: dann wann es alſo pactiert worden / das der Zinßverkäuffer / oder Schuldner die ablöſung ſeinem belieben nach thuen könne / ſo iſt auſſer allen zweiffel ein ſolches pactum gültig. *per tradita ſup. p.* 1. *q.* 2. *n.* 61. *& ſeqq.* Alſo vnd der geſtalt das der Schuldner nach reſtituiertem Kauffgelt oder ablöſung deß capitals ſich von der

26. Zinßzahlung ledig machen kan. Wann aber der ablöſung halber außtruckenlich nichts bedingt worden / ſo iſt gleichſamb ſtillſchweigendt dahin gehandlet vnd dem Schuldner auffs wenigſt frey geſtellt worden / das capital, wann er will / abzulöſen. dann etliche der mainung ſeyndt / daß diſer Widerkauff oder ablöſung auff deß Verkauffers oder Schuldners Seyten dem contract angebohren ſeye / vnd dem Zinßverkauff für ſich ſelbs vnd von Natur einverleibt. Beſihe was ich geſchriben *loc. cit. n.* 63. welches der Chur Bayriſchen Landtsordnung nach auſſer allen zweiffel geſtöllt iſt. Dann es ſeye die ablöſung be-

27. dingt / oder nit / ſo hat doch der Jnhaber deß Zinßgueths jederzeit Macht ſolche Gült abzulöſen. Landtrecht. *tit. 7. art.* 1. *in f.* beſihe doch die hierunden folgende dritte limitation.

Zum

Zum andern wirdt die obgesetzte Schlußredt dergestallt erweitert/ daß nichts daran gelegen/ ob der Schuldner souil/ als sich das capital belaufft/ oder aber nur ein thail desselben abstatte. *per text. in L. stipulatus. 9. §. 1. ff. de solut.* Allda gesagt wirdt: welcher einem 10. fl. schuldig / vnd den halben thail daran bezahlt / der wird vmb souil seiner obligation entlediget/ vnd verbleibt nur noch vmb die vbrige 5. fl verbunden. 18.

Auß welchem text erhellet / daß dem Schuldtner vergunnt vnd zugelassen (wo nit von rechts/ auffs wenigst von billigkeit wegen *L. quidam. 21. ff. de reb. cred.* Schneid. §. *item per acceptilationem. n. 15. Inst. quib. mod. toll. oblig.* Gothofr. ad L. 9. § 1.) auch einen thail an der Schuldt abzustatten. Vber das so ist auß verordnung der Päbst Martini deß Fünfften vnd Calixti deß Dritten außtruckenlich vergunt vnd zugelassen gewesen / die Zinß per partes oder stuck weiß abzulösen. Besihe was ich geschriben. *p. 1. q. 2. n. 71. & q. 9. n. 69.* 19. 20.

Es wirdt aber obgesetzte Schlußredt auff etliche weiß limitiert, vnd eingezogen/ als erstlich: daß der Schuldner gleich bey der bezahlung/ vnd nit erst ein zeitlang hernach sich determiniere, auff was für ein Schuldt er sein bezahlung gethan vnd dirigiert haben wolle/ ob solche in abschlag deß Capitals oder der Zinßen beschehen. *text. in L. 1. inf. cum duab. sequent. ff. de solut.* dessen vrsach wirdt genommen *ex L. 2. ff. eod.* damit dem Glaubiger frey stehe / solche bezahlung/ wann sie wider seinen willen auff ein andere Schuldt gerichtet werden solte / außzuschlagen. Welcher text vnd vrsach an die Hand geben will/ daß wann der Schuldner bey der bezahlung jhme bedingt / er wolle solche nicht an den Zinsen / sondern an dem Capital laisten / vnnd der Glaubiger hiervber die bezahlung annimbt / darfür zuhalten / als ob er sich hierzu außtruckenlich verstunde / vnnd darein verwilligte / daß er solch Gelt / an dem Capital abgehn lassen wolte. Wann ers aber anderst nicht / als an den Zinsen vnnd in Abschlag derselben anzunemmen gedenckt / so kan vnnd mueß er die bezahlung recusiern, vnd das Gelt keines weegs annemmen / auff 21. 22. 23.

welchen fall dem Schuldner frey vnd beuor stehet/ das Geldt bey Obrigkeit oder anderwerts zuhinderlegen/ vnd also sich von seiner obli-
24. gation zuentbinden Molin. l. cit. n. 1. Ferner so möchte hierauß geschlossen werden/ wann der Schuldner / von deme man die Zinß forderte/ etwas bezahlt/ vnd mit fleiß nichts gesagt hette/ von welcher Schuldt er vermittelst diser Bezahlung sich eximiern vnnd außlösen wolte/ solche Bezahlung auff die schuldige Zinß gerechnet werden mögen/ vnd der Schuldner solche nit erst hernach an dem capital abzie-
25. hen kundte. Vrsach: dann in dubio darfür gehalten wirdt/ er habe dem anforderen vnd begehrn deß Glaubigers deferiert vnd ein genüegen gethan. Die ander vrsach: weiln er darfür gehalten wirdt/ samb conformiere er sich dem vblichen brauch vnd herkommen/ nach welchem vor die Zinß pflegen bezahlt zuwerden. Drittens / so offt man nicht bedingt/ was man bezahlt haben wolle/ stehet es in der willkuhr deß Glaubigers/ welche Schuldt er für bezahlt erkennen wolle. *tex. in L. 1. ff. desolut.* Nun aber so determiniert er sich in dem er die Zinß vnd vnd nit das Capital begehrt/ klar vnd lauter gnug/ an welcher Schuldt er die Bezahlung abgehen lassen wolle.

26. Zum andern wirdt obgesetzte conclusion vnd schlussredt der gestalt limitiert vnd eingezogen: wann nit der Schuldner etwan durch einen fähler oder verstoß jhme ein Schuldt / so er doch nit schuldig/ zubezahlen bedingt hette. *arg. L. 102. §. f. ff. de solut. L. 26. ff. de condict. indeb. L. 26. v. fi. quis. C. de vsu.* Dann in disem fall die von dem Schuldner gethane bedingung jhme keines weegs schädlich seyn wirdt/ als zum exempel wann er jhme die wuecherliche Zinß zubezahlen bedingen wurde/ so er doch von rechtswegen abzustatten nit verbunden were.

27. Eben die mainung hat es / wann der Schuldner meldete / er wolte die Zinß entrichten/ vnd dieselbe sich doch damaln noch nit verfallen / in welchem dann jhme dise bedingung nit nachtheylig seyn wurde/ sondern das jenige/ was von jhme bezahlt worden an dē capital abgehen müeßte. *d. L. 102. v. f.* Welches dann vil mehr statt hette / wann er jhme gantz nichts bedingen / sondern lediglich stillschweigen thäte. Weiln sich mit stillschweigen niemandt verredt in dem jenigen/ wa das Gesatz redet/ tacendo sibi nemo præiudicat in ijs, vbi lex loquitur,

quitur, neq; videtur aliquis renunciare iuri ſuo. *L. cum oportet. 6. §. cum autem. 3. C. de bon. que liber.*

Drittens wirdt die obgeſetzte concluſion vnd was in der erſten ampliation oder erweiterung bey *n.* 15. geſagt worden / eingezogen vnd limitiert nicht ſtatt zuhaben wann zwiſchen dem Glaubiger vnd Schuldner außtruckenlich gehandlet oder pactiert worden / das der Zinß ewig vnd vnablöſlich ſeyn ſolle / das iſt / das weder dem Käuffer noch Verkäuffer zugelaſſen ſeyn ſolle das Capital auffzukhünden vnd alſo den contract auffzulöſen: oder wann die auffkündung auff ein gewiſe zeit reſtringiert worden / alſo vñ der geſtalten daß der Zinß nach einer gewiſſen Zeit (welche ſchon verfloſſen) vnablöſlich ſeye: oder wann ſie miteinander pactiert, das dem Schuldner zugelaſſen ſeyn ſolle das capital auff ein gewiſe Zeit / aber ehender nit / abzulöſen / vnd aber ſolche Zeit noch nit herbey kommen. 28.

Dann obwolen dergleichen pacta, welche entweder directè oder indirectè die macht vnd gewalt der ablöſung dem Käuffer benemmen / mit was Worten oder clauſulen ſolche auch ſtyliſiert ſeyen / auß verordnung der Päbſtlichen Bull Pij deß Fünfften *claus. 9.* vngültig ſeyndt / ſo wirdt doch das erſte pactum an den jenigen Orthen / wo diſe Bull nit angenommen / von dem Feliciano defendiert. *L. 1. c. 7. n. 4. uide eund. L. 1. c. 8. n. 16. & c. 10. n. 28.* inmaſſen es auch von den Chur Bayriſchen Landtrechten *tit. 7. artic. 1 in f.* vnd von dem Leſſio *dub. 10. n. 57. in f.* approbiert wirdt. Das ander pactum aber von dem Leſſio *L. 2. c. 22. dub. 9.* vnd von dem P. Layman. *c. 18. n. 9.* uide Felician. *L. 1. c. 7. n. 4. & c. 10. n. 28.* Couar. *l. 3. uar. reſol. c. 8. n. 7. in f.* Das dritte bey dem Couarruv. *loc. cit. n. 8.* Felician. *l. c. n. 6. §. ſecunda & c. 10. n. 18. V. an verò.* 29.

Diſe limitation aber geduncket mich alsdann ſtatt zuhaben / wann der Glaubiger dem Schuldner / in dem derſelbige ſeine Bezahlung auff eine gewiſe Schuldt bedingt / außtruckenlich widerſpricht / vnd dieſelbe bedingter maſſen nit anneñen wolte. Dann wann er allein darzu ſtillſchwige / möchte es das anſehen gewinnen / ſamb were er von dem erſten pacto vnd bedingung abgewichen / vnd in diſe bezahlung von newem eingewilliget. 30.

Auß vrſachen: dieweiln die ablöſung auff deß Schuldners Seyten dẽ contract angebohren / vñ dem gemainen beſchribenen Rech- 31.

ten ähnlich. Res autem facilè redit ad ſuam naturam, & ad jus commune. *L. ſi vnus. 27. §. pactus. 2. v. quod & in ſpecie. ff. de pact. gl. Clement. 2. circ. f. v. non contra dicentibus. de V. S. c. venerabili. 21. ext. de cenſib.*

32. Zum vierdten wirdt die obgeſetzte Schlußred / vnd was bey der andern erweiterung *n.* 18. vermelt worden / der geſtalt limitiert, wañ kein pact vnderloffen / daß der Schuldtner das Capital nicht ablöſen könne oder ſolle / er löſe dann ſolches gantz / oder doch zu mercklichen thail ab / ſeitemaln ein ſolch pactum nach der mainung Leſſij *dub.* 12. *n.* 93. gültig / dannenhero ob gleich der Schuldtner / in dem er ein thail ſeiner Schuldt bezahlt / jhme bedingen thete / daß er ſolche bezahlung auff das Capital / vnd nit auff die Zinß gerechnet haben wolle / ſo kan er doch dem Glaubiger / wann er dem Schuldtner widerſpricht / nit ſchädlich ſeyn.

33. Ein anders iſt villeicht / wann der Glaubiger ſolches dem Schuldtner nit außtruckenlich widerſpricht / ſonder darzu ſtillſchweigt / dann diſſfals möchte es das anſehen gewinnen / ſamb were der Glaubiger durch diſe deß Schuldtners beſchehene bedingung von dem erſten pact außgewichen / vnd hette alſo die billigkeit / welche die particular bezahlung vergunt / vnnd zulaſſet / der ſchärpffe der

34. Rechten vorgezogen. Derowegen ſollen die Glaubiger ſich wol vorſehen / daß wann jhre debitores den bedingten pactis zuwider handlen / ſie denſelben außtruckenlich widerſprechen. In bedenckung vil geſchehen kan / wann man darzu ſtill ſchweigt / vnd ſich nit außtruckenlich widerſetzt / welches nit geſchehen kundte / wann man ſich widerſetzen thete. Multa fieri poſſunt parte tacente, & non opponente, quæ fieri non poſſent, ſi ſeſe opponeret. juxta ea quæ tradit Gail. *2. obſ. 23. n. 2.*

35. Die ander Schlußred / wann der Schuldtner ſeiner bezahlung halber jhme / was er bezahlt haben wolle / nichts bedingt / ſo kan der Glaubiger beſtimmen / was geſtalt er die bezahlung annemmen / vnnd ob ers an dem Zinß / oder an dem Capital abſchreiben wolle. *per text. in L. 1. §. quoties. ff. de ſolut. L. 1. §. quod ſi debitor. C. eod. L. ſi vſuras. 21. C. de vſur.* vid. Molin. *n.* 2.

36. Deſſen vrſach iſt / damit ſie nicht allzeit in zweifel ſtehn / vnd keiner wiſſe / was vnnd wie hoch ſich die

Schuldt

Schuldt nach belauffe / vnd dieweiln der Schuldtner jhme selbst die Schuldt zuzumessen hat/daß er sich seines Rechten nit gebraucht / vnd bey beschehener bezahlung nit ein gewises bedingt. *arg. L. veteribus. 39. vbi Dd. ff. de pact.*

Vnd ist (diſe Schlußredt zuerweitern) nichts daran gelegen / 37.
es habe der Glaubiger erst bey der bezahlung vermeldt / auff welche Schuldt er die bezahlung annemmen wolle/ oder vor der bezahlung bey der forderung lauter gesagt/ was er jhme zubezahlen begehre. Auß 38.
vrsachen: quia quæ in præfationibus dicuntur censentur repetita in actibus postea subsecutis. *gl. post tex. in L. Titia.* 303. §. *idem respondit. la.* 1. *ff. de VO.* Vnnd weiln die anforderung einer gewisen Schuldt / wann solche von dem debitore nit verendert / oder widersprochen wirdt/ in jhrem wesen verbleibt. *arg. L. sancimus.* 27. *C. de testam.*

Dahero ist dem Schuldtner obgelegen / daß wann er sein be- 39.
zahlung nicht an der jenigen Schuldt / derentwegen er angefordert worden / will abgehn lassen / er dem Glaubiger widerspreche / oder das Gelt innhändig behalte.

Er wirdt aber die gesetzte Schlußred limitiert erstlich: wann
der Glaubiger nit gleich bey der bezahlung / sonder erst ein zimbliche 40.
zeit hernach jhme bedingen wurde/ auff welche Schuldt er das jenig / was jhme bezahlt worden/ annemmen wolle. *L.* 1. *in f. cum duab. ll. seqq. ff. de solut.* allda diſe vrsach gegeben wirdt / weiln dem Schuldt- 41.
ner / wann es der Glaubiger gleich bey der bezahlung vermeldt / frey gestanden were/ das Gelt bey Handen zubehalten/ wann er ein andere Schuldt hätte bezahlt haben wollen. *L.* 2. *ff. de solut.*

Die ander limitation obgesetzter Schlußred ist/ daß sie alsdann 42.
nur statt habe/ wann der Glaubiger die bezahlung an einer solchen Schuldt anzunemmen bestimbt / welche/ da er Schuldtner wäre/ selbst bezahlen thete/ das ist/ an einer solchen Schuldt/ welche vnstrittig ist. *L.* 1. §. *quoties. ff. de solut. L.* 1. §. *quod si debitor. ff. eod. L.* 21. *C. de vsur.*

Dahero möchte es sich inferiern lassen/ daß wann der Schuldtner 43.
dem Glaubiger zuuor ein Stritt erweckt/ob man der zeit die Zinß abzustatten schuldig seye/ oder nit/ alsdañ der Glaubiger die bezahlung an

den

44. den Zinsen nit abrechnen könne. Die vrsach wirdt genommen auß angezogener *L.* 1. §. *quoties*. weiln ja nichts billichers ist / als daß der Glaubiger sich in deß Schuldtners sachen also verhalte/ als wann er sein selbst aigen sach verhandle. Ist derowegen dem Glaubiger in all=
45. weg zugelassen/ daß er determiniere, was er bezahlt haben / vnd an wem ers abschreiben wolle/wann er sich in der determination nur also verhalt/ als wie er sich in seiner selbst aignen sach verhalten thete: Nun aber ist kein Glaubiger so kindisch/ daß er ein Schuldt/ so noch strittig ist/ für ein gewise vñ vnzweifenliche Schuldt abzahlen wolte. Ergò &c.

46. Die ander vrsach ist: daß wann der Schuldtner zuuor bedingt/ was für ein Schuldt er bezahlen wolle / so ist dem Glaubiger kein determination oder bedingung mehr zugelassen. *dd. LL.* 1. *argt. L. si vsuras.* 21. *C. de vsur.* Nun aber wann der Schuldtner ein Strit erweckt / hat er die Zinß klar genueg abgesprochen / consequenter auch damit bezeugt/ daß er das jenig / was er bezahlen wirdt/ in abschlag deß Capitals bezahlt haben wolle. Ergo, &c.

47. Die dritte Schlußred: wann der Schuldtner jhme bedingt in abschlag deß Capitals sein bezahlung zulaisten / der Glaubiger aber hingegen vermeldt/ er wolle solche in abschlag der Zinß annemen/ so wirdt cæteris paribus die bezahlung an dem Capital abgerechnet. Die vrsach dessen wirdt widerumb genommen *ex L. 1. in prin. ff. de solut.*

48. Dann so offt der Schuldtner/ so einem andern auß mehrerley vrsachen schuldig/ ein Schuldt bezahlt / stehet es in der willkuhr deß Bezahlenden/ welche Schuldt er vor andern bezahlt haben wolle / vnnd was er jhme für eine bedingen wirdt/ dieselbig soll entlediget/ vnd bezahlt seyn: dahero die wahl bey dem Schuldtner gelegen/ welche jhme der Creditor nit mag hinweg nemmen. Besihe Molinam *l. c. n. 2.* da er sagt: wann der Schuldtner dem Glaubiger alsbald/ ehe vnnd zuvor er von demselbē Orth hinweg gehet/ widerspricht/ so seye die bezahlung an der jenigen Schuldt / welche der Schuldtner jhme zuerstatten determiniern wirdt / anzunemmen / oder man müesse jhme das Gelt widerumb restituiern, welches wann ers consigniert, vnd wegen solcher Schuldt hinderlegt / wirdt er derselben gantz frey vnd ledig.

Wie

Wie wann aber weder von dem Glaubiger / noch von dem 49.
Schuldtner ichtwas bedingt worden/ ist solche bezahlung an dem Ca-
pital oder an den Zinsen abzurechnen? Vnd möchte es das ansehen 50.
gewinnen/daß dieselbe indistinctè an dem Capital zudefalciern seye.
Auß vrsachen: dann wann einer einem andern auß mehrerley vr-
sachen schuldig/ vnd nicht alles Gelt oder Schulden/ sonder nur ein
thail daran abgelediget / vnd nit bedingt wirdt / was für ein Schuld
er abstatten wolle/ so ist die bezahlung in duriorem causam, oder an
der schwärere Schuldt abzuschreiben / vnnd an derselben abzurech-
nen. *L. cæterum. 3. L. in his. 5. in pr. ff. de solut.* Nun so ist aber das
Capital allzeit schwärer/ dann so lang solches nit abgelediget wirdt/ so
lauffen die Zinß jmmer vnd jmmer fort/ vnd wirdt also der debitor 51.
hierdurch mehr grauiert vnd beschwäret. Ergò, &c. Dessen aber vn-
geacht dieweiln Vlpianus I C. *in d. L. 5. in pr.* sich selbs expliciert,
vnd vermeldt/ daß in den jenigen Schulden/ welche einer schon all-
berait / vnd in præsenti schon verfallen/ etwas indistinctè, ohne ver-
meldet / was er bezahlen wolle/abstattet/ solches in causam duriorem,
oder auff die schwäreste Schuldt zureferiern seye: Als wirdt meines
erachtens die oben vermeldte distinction, ob nemblich die Zeit vnnd
Tag das Capital abzulösen/ verflossen/ oder nit/ zuadhibiern vnd sich
derselben zubedienen seyn.

Die vierdte Schlußredt / wann die Zinß berait verfallen / das 52.
Capital aber eintweder gar nit mehr/ oder erst vber ein Zeit / so noch
nit verstrichen/ oder nach einer bedingnuß vnd condition, so noch nit
erfüllt worden/ gefordert werden kan/ so ist die bezahlung vil mehr auff
die Zinß/ als auff das Capital zurechnen. Vrsach: Dann so offt einer 53.
bezahlung kein Namen geschöpfft worden/ so ist vilmehr das jenige/
dessen bezahlungs termin oder condition berait verfallen vnd adim-
pliert, als das jenige/ dessen termin vnnd bedingnuß sich noch nicht
verfallen/ oder erfüllt ist/ für bezahlt zuhalten. *L. 3. in f. ff. de solut.*
Menoch. *l. 3. præsumpt. 136. n. 13.* Molin. *l. c. n. 3.* Vnd wann ein 54.
Schuldtner mancherley vrsachen halber einem andern schuldig/ vnnd
etwas bezahlt/ so halt Iulianus gar schön daruor/ man müesse die je-
nige Schuldt für bezahlt halten/ zu deren abstattung er zur zeit der be-
schehenen bezahlung hette können von rechtswegen angehalten wer-

den. *L.* 103. *ff. eod.* Nun aber / wann ſich die Zinß vertagt haben / ſo kundte der Schuldtner zu bezahlung derſelben / aber nit zu ablö-
ſung deß Capitals in vorbeſagten fällen gezwungen werden. Ergò &c.
55. vide Weſenb. in paratit. *n.* 7. *ff. de ſolut.* vbi dicit: planum eſſe,
certa & præſentia grauiora eſſe futuris, & in illa potius, quàm in
56. hæc ſolutionem conuertendam. Wie nun dem Text *in L.* 1. §. *quoties. ff. de ſolut.* welcher allhier möchte obijciert vnd eingeworffen werden / zubegegnen / hat der gutherꝛige Leſer / deme es zu Teutſch nit füeglich fürgebracht werden mag / in dem Lateiniſchen Exemplar zu-
befinden.

57. Auß diſem / was erſt obuermelt worden / erfolgt nun im gegen-
ſpil die limitation: daß in welchen fällen man diſer zeit die Zinß zuer-
ſtatten nit ſchuldig / in denſelben die bezahlung / ſo ohne bedingung beſchehen / an dem Capital abzuziehen / vnerachtet / daß die Zeit / das Capital zubezahlen / noch nit herbey kommen / oder die auffkündung
58. deſſelben annoch nit beſchehen. Auß vrſachen: weiln die Schlußredt von den ſchuldigen Zinſen zuuerſtehn / die bezahlung aber der nicht ſchuldigen Zinſen iſt nichts anders / als ein vnnutzliche vergeb: vnnd hinaußwerffung deß ſeinigen / es iſt aber nit zuuermuethen / daß einer das ſeinig von ſich werffe. Nemo præſumitur jactare ſuum.

59. Ein andere vrſach iſt: dieweiln von den vſuris zu Recht auf-
truckenlich verſehen iſt / daß wann etwas indefinitè bezahlt worden / ſolches an den vſuris abgehn ſolle / vnd dannoch hat Vlpianus ſol-
ches allein auff die vſuras, welche der Schuldtner zubezahlen ver-
bunden / reſtringiert. *L.* 1. §. 2. *ff. de ſolut.* Ergò iſt ſolches vilmehr von den Zinſen zuhalten / wauon in den Rechten nichts außge-
druckt.

60. Ob aber diſes auch in dem Capital / welches man lediglich nicht mehr ſchuldig / oder daß man erſt poſt conditionem (quæ ad-
huc nondum extitura ſperatur) möchte ſchuldig werden / ſtatt habe / will ich dem günſtigen Leſer zubetrachten vberlaſſen.

61. Die fünffte Schlußredt: wann die zeit das Capital ſelbſt ab-
zuledigen (villeicht weil ſolches auffgekündt worden / oder ſonſten

der Tag / warauff die widerlösung determiniert vnnd bestimbt worden) herbey kommen / vnd das Gelt gantz / ohne daß von einem oder andern meldung beschehen/ an wem dise bezahlung abgehn solle / erstattet worden/so mueß in dubio die bezahlung mehr an dem Capital/ als an den Zinsen abgerechnet werden.

Die erste vrsach ist: weiln in dem fall/ in welchem den Schuld- 62.
ner ein Schuldt vor der andern mehrers beschwärt / die bezahlung mehrer an der Schuldt abzukürtzen/ warauß dem Schuldtner/wann er derselben bezahlung auffschiebt/ vnd verlängert/ mehr schaden zuwachsen kan/ als jhme auß einer andern Schuldt/ deren abstattung er anstehn laßt/ etwan zuwachsen möchte. Molina. *n.* 3. Nun so beschwerdt aber den Schuldtner das Capital vilmehrer/als die Zinß/ (seytemahln souil er an dem Capital bezahlt / vmb souil hören proportionaliter die Zinß auff zulauffen. *Idem n.* 4. Derowegen darfür zuhalten/ es seye die bezahlung mehr an der Hauptsumma/ als welche den debitorem, wie obvermeldt/ allzeit mehr grauiert, als an den Zinsen beschehen/ vnd ist glaubwürdig/ es habe der Schuldtner den Lauff der Zinsen stöllen/ vnd die Schuldt bester massen/ souil er vermöcht/ abkürtzen wollen. *per text. in L. cum ex pluribus. 97. ff. de so-* 63.
lut. Allda Papinianus IC. sagt: verisimile videtur diligentem debitorem admonitum ita negotium suum gesturum fuisse. Welche Wort Menochius *l.* 1. *præsumpt.* 136. *n.* 8. also außlegt/ daß wann der Schuldtner/ gefragt worden were / an wem er sein bezahlung laisten wolte/ ohne zweifel geantworttet hette/ daß ers an diser vnnd keiner andern Schuldt gethan hette.

Vnd was obuermeldt worden/ kan sonderlich bey disen Zeiten/ 64.
zu denen gemainglich der Zinß halber sich vil strittigkeiten eraignen / statt finden: Dann wann einer auß zweyerley vrsachen schuldig / deren eine gewiß/ klar vnnd lauter ist / daß solche Schuldt bezahlt werden müesse/ die ander aber noch strittig / ob man die Schuldt zubezahlen verbunden oder nicht/ so ist zuuermuethen/ die bezahlung beschehe an der gewisen Schuldt. L. 1. *ff. de solut.* Menoch. *l. c. n.* 12. Oder auff ein andere weiß: wann ein Schuldt richtig / die ander aber vnrichtig ist / so ist darfür zuhalten die bezahlung beschehe

in Abschlag der richtigen vnnd nit der vnrichtigen Schuldt. Molina. *l. c. n.* 3.

65. Derohalben im Gegenspil wirdt die erstgesetzte conclusion vnd Schlußred zulimitiern sein erstlich: daß wañ es gewiß vnd vnzweifenlich/ das die Zinß bezahlt werden müessen / die bezahlung in dubio mehr an den Zinsen/ als an dem Capital abzurechnen seye. Vrsach: weiln dises die Rechte in den vsuris verordnẽ. Ergò so wird solches auch in dem Zinß contract, mit einverleibtem pact deß Widerkauffs/ statt vnd platz haben. Molin. *n.* 4. weiln eben dieselbige vrsach/ so oben *n.* 4.

66. beygebracht worden/ allhier auch zufindẽ. Nichts destoweniger dieweiln *n.* 10. *& seq.* vermeldt worden/ daß zwischen dem Zinß vnd den vsuris nit ein kleiner Vnderschaidt seye/ vnd Molina selbst *n.* 4. *in f.* bekendt/ daß in den vsuris etwas besonders wider die gemaine Recht verordnet/ so ist ein zweiffel/ ob dasselbige auch zu den Zinsen extendiert werden könne. Quod enim contra rationem iuris receptum est, non debet trahi in argumentum, vel consequentiam.

67. Fürs ander wirdt der obengemachte Schluß limitiert; daß solcher statt habe/ wann die Partheyen als der Glaubiger vnd Schuldner nit schon miteinander der Zinßhalber vor Gericht litigieret, vnd die Zinß dem Glaubiger zuerkendt worden. Dann wann einer dem anderen ex causa iudicati oder Krafft ergangener Vrthel schuldig/ so ist darfür zuhalten/ es seye das jenige bezahlt/ warüber der gerichtliche Abschidt ergangen vnd außgefällt worden. *L. 7. ff. de solut.* Mo-

98. lin. *n.* 3. *in f.* vnd dises halte ich wahr zuseyn / wann schon die Zinß/ (wie diser Zeit beschicht) strittig seynd. Dann es hat jhm einer selbst vnd keinem anderen zuzumessen / daß er sich deß haylsamen appellation mittels nit bedient hat.

69. Drittens so wirdt die obgesetzte conclusion der gestallt limitiert, wañ anderst kein Statt: oder Landtrecht an einem Orth ist / Krafft dessen bey diser kümmerlichen Zeit das Capital nit möge auffgekündt werden. (Wavon in nachfolgender Frag gehandlet werden solle) dann dißfals da kein bedingung geschehen / so wurde die bezahlung ehender auff die Zinß/ als auff die Hauptsumma zurechnen seyn. Auß vrsachen/ dieweiln die Partheyen darfür gehalten werden/ samb hetten sie sich solchem Statt: vnd Landtrecht accommodiert.

Die

Die Sechste Schlußredt: wann die bezahlung mit diser be- 70.
dingung beschehen (gleich wie es der Zeit offt pflegt zugeschehen) daß das bezahlte Gelt auffdaß jenig/was einmahl durch ein Gesatz Statt: oder Landtrecht für schuldig erkendt vnd erklärt werden solle/gerechnet werde/ so wirdt die entledigung von der Schuldt noch in incerto vnd in suspenso seyn/vnd wañ ainest durch solch Gesatz oder Landrecht verordnet werden solte/daß man die Zinß zuerstatten schuldig/ so solle die bezahlung an den Zinsen/widrigen fals aber an dẽ Capital defalciert werden. *argt. L. si ab hostibus. 5. Inst. quib. mod. pat. pot. solu.* dann allem ansehen der Schuldner nur in zweiffel gestanden/ ob man die 71.
Zinß zugeben verbunden/ oder nit; also das wann er gwiß gewußt/daß er solche bezahlen müeste/so hette er auch sein determination vnd bedingung auff die Zinß gemacht; wann dann ex postfacto herauß kombt/ vnd dieselbige für schuldig erklärt werden/ so seyndt sie gleichsamb per retractionem vnd durch vorgehende bezahlung erstattet.

Wie wann aber der Glaubiger gern ein Gewißheit hette/was vnd 72.
wieuil jhm der Schuldner noch schuldig were/vnd dahero jhne zu einer abrechnung zutreiben/sich vnderfienge/ist die Frag/ob der Richter oder Obrigkeit dessenthalber vmb hilff angesuecht/vnd auff was weiß sie jhr officiũ interponiern solle oder müesse? Solches wurde allem ansehen 73.
nach dem Schuldner gar nachthailig/dem Glaubiger aber wenig fürständig vnd ersprießlich/vñ dahero bey so bewandtẽ dingen die richterliche interposition zuverwaigern seyn/ der bekandten Rechtsregul nach: wann einer begehrt was einem nutzt/ vnd andern nit schadt ist/ so kan vnd soll man ihme leichtlich willfahren. Was ist aber dem Glaubiger nutz solches zuwissen/ kan er nit in seinem Schuldbuch/ Register/ oder Kalender auffschreiben/ was vnd wieuil er an seiner Schuld empfangen/ vnd mit der Zeit gleichwol dauon abziehen? 74.

Wie wann aber der Glaubiger alles gern richtig hette/ daß er wisse ein jedes an sein gehörig zubringen/ vnd alle Vnordnung vnd confusion in seinen Rechnungbüechern zuvermeiden. Dise ration liesse ich mich/ da ich Richter were nit vil anfechten.

Wie wann er aber seine gegen dem Schuldner habende forde- 75.
rung vnd action einem andern cediern vnd vbergeben wolte? wie

in Abschlag der richtigen vnnd nit der vnrichtigen Schuldt. Molina. *l. c. n.* 3.

65. Derohalben im Gegenspil wirdt die erstgesetzte conclusion vnd Schlußred zulimitiern sein erstlich: daß wañ es gewiß vnd vnzweifenlich/ das die Zinß bezahlt werden müessen / die bezahlung in dubio mehr an den Zinsen/ als an dem Capital abzurechnen seye. Vrsach: weiln dises die Rechte in den vsuris verordnẽ. Ergò so wird solches auch in dem Zinß contract, mit einverleibtem pact deß Widerkauffs/ statt vnd platz haben. Molin. *n.* 4. weiln eben dieselbige vrsach/ so oben *n.* 4.

66. beygebracht worden/ allhier auch zufindẽ. Nichts destoweniger dieweiln *n.* 10. *& seq.* vermeldt worden/ daß zwischen dem Zinß vnd den vsuris nit ein kleiner Vnderschaidt seye/ vnd Molina selbst *n.* 4. *in f.* bekendt/ daß in den vsuris etwas besonders wider die gemaine Recht verordnet/ so ist ein zweiffel/ ob dasselbige auch zu den Zinsen extendiert werden könne. Quod enim contra rationem iuris receptum est, non debet trahi in argumentum, vel consequentiam.

67. Fürs ander wirdt der obengemachte Schluß limitiert; daß solcher statt habe/ wann die Partheyen als der Glaubiger vnd Schuldner nit schon miteinander der Zinßhalber vor Gericht litigieret, vnd die Zinß dem Glaubiger zuerkendt worden. Dann wann einer dem anderen ex causa iudicati oder Krafft ergangener Vrthel schuldig/ so ist darfür zuhalten/ es seye das jenige bezahlt/ warüber der gerichtliche Abschidt ergangen vnd außgefällt worden. *L. 7. ff. de solut.* Mo-

98. lin. *n.* 3. *in f.* vnd dises halte ich wahr zuseyn / wann schon die Zinß/ (wie diser Zeit beschicht) strittig seynd. Dann es hat jhm einer selbst vnd keinem anderen zuzumessen / daß er sich deß haylsamen appellation mittels nit bedient hat.

69. Drittens so wirdt die obgesetzte conclusion der gestallt limitiert, wañ anderst kein Statt: oder Landtrecht an einem Orth ist / Krafft dessen bey diser kümmerlichen Zeit das Capital nit möge auffgekündt werden. (Wavon in nachfolgender Frag gehandlet werden solle) dann dißfals da kein bedingung geschehen / so wurde die bezahlung ehender auff die Zinß/ als auff die Hauptsumma zurechnen seyn. Auß vrsachen/ dieweiln die Partheyen darfür gehalten werden/ samb hetten sie sich solchem Statt: vnd Landtrecht accommodiert.

Die

Die Sechste Schlußredt: wann die bezahlung mit diser be- 70.
dingung beschehen (gleich wie es der Zeit offt pflegt zugeschehen) daß das bezahlte Gelt auffdaß jenig/was einmahl durch ein Gesatz Statt: oder Landtrecht für schuldig erkendt vnd erklärt werden solle/gerechnet werde/ so wirdt die entledigung von der Schuldt noch in incerto vnd in suspenso seyn/vnd wañ ainest durch solch Gesatz oder Landrecht verordnet werden solte/daß man die Zinß zuerstatten schuldig/ so solle die bezahlung an den Zinsen/widrigen fals aber an dẽ Capital defalciert werden. *argt. L. si ab hostibus. 5. Inst. quib. mod. pat. pot. solu.* dann allem ansehen der Schuldner nur in zweiffel gestanden/ ob man die 71.
Zinß zugeben verbunden/ oder nit; also das wann er gwiß gewußt/daß er solche bezahlen müeste/so hette er auch sein determination vnd bedingung auff die Zinß gemacht; wann dann ex postfacto herauß kombt/ vnd dieselbige für schuldig erklärt werden/ so seyndt sie gleichsamb per retractionem vnd durch vorgehende bezahlung erstattet.

Wie wann aber der Glaubiger gern ein Gewißheit hette/was vnd 72.
wieuil jhm der Schuldner noch schuldig were/vnd dahero jhne zu einer abrechnung zutreiben/sich vnderfienge/ist die Frag/ob der Richter oder Obrigkeit dessenthalber vmb hilff angesuecht/vnd auff was weiß sie jhr officiũ interponiern solle oder müesse? Solches wurde allem ansehen 73.
nach dem Schuldner gar nachthailig/dem Glaubiger aber wenig förständig vnd ersprießlich/vñ dahero bey so bewandtẽ dingen die richterliche interposition zuverwaigern seyn/ der bekandten Rechtsregul nach: wann einer begehrt was einem nutzt/ vnd andern nit schadt ist/ so kan vnd soll man ihme leichtlich willfahren. Was ist aber dem Glaubiger nutz solches zuwissen/ kan er nit in seinem Schuldbuch/ Register/ oder Kalender auffschreiben/ was vnd wieuil er an seiner Schuld empfangen/ vnd mit der Zeit gleichwol dauon abziehen? 74.

Wie wann aber der Glaubiger alles gern richtig hette/ daß er wisse ein jedes an sein gehörig zubringen/ vnd alle Vnordnung vnd confusion in seinen Rechnungbüechern zuvermeiden. Dise ration liesse ich mich/ da ich Richter were nit vil anfechten.

Wie wann er aber seine gegen dem Schuldner habende forde- 75.
rung vnd action einem andern cediern vnd vbergeben wolte? wie

wann er seinem creditori einen andern Schuldner anweisen? wie wann er wolte die Schuldt verkauffen? In disen fällen ist jhme warhafftig nutzlich / ja nothwendig zuwissen / was vnd wievil jhme der Schuldtner hinderstöllig verbleibe/ dann auſſer diß kan ein Schuldt kaum geschätzt vnd angeschlagen werden.

76. Wann ich in diser sach Richter seyn solte / vnd zweiffelte / ob mann die von den verflossenen Jahren vertagte Zinß schuldig were oder nit / vnd wurde vmb Ambts hülff angerueffen/ daß ich den Zinß-Schuldner zu einester abrechnung anhalten sollte/ wolt ich deß Glaubigers begehren nit vmb sovil statt thuen/ daß ich determinierte, was vnd wievil an den Zinsen oder auch an dem Capital abgerechnet werden sollte (sintemahln diſe determination ein stillschweigende decision quæstionis principalis, ob man nemblich die Zinß diſe Jahr hero schuldig seye/ oder nit/ mit sich füehren thäte) sondern were mir genug zu consigniern, was vnd wievil jederzeit bezahlt worden/ vnd solches sovil vnd lang/ als ein Hoffnung einer pragmatischen sanction vnd vnd allgemainen Reichsschluß/ Statt: oder Landtrechts vorhanden were.

77. Hierauß aber/ sagst du/ wirdt erfolgen/ daß der Glaubiger seines rechtens halber niemaln wirdt sicher seyn / dann vber 10. 20. vnnd mehr Jahren / vnd also in infinitum wirdt man noch dergleichen allgemaine decision verhoffen können/ vnd wurde also alles hierentzwischen vnerörtert vnd in suspenso verbleiben. 78. Antwortt: eben diß ist vnder andern vrsachen auch eine/ warumb ich für rahtsamb vñ nutzlich erachte/ daß diſe Strittigkeit durch ein allgemaines Gesatz hingelegt vñ decidiert werden solle/ vñ derentwegen die Partheyen sowol als die nachgesetzte Obrigkeiten selbst hierdurch angetriben werden solten/ an jhren Landtsfürsten vmb ein allgemaines decret, oder edict, Statt: vnd Landtrecht zuerörterung diſer Strittigkeit / vnd wie ers hierin gehalten haben wolle/ zusupplicieren.

79. Wie wann aber alle Hoffnung in Brunnen fallen solte/ oder die Kayserliche Mayestätt/ auff öffteres anhalten dero Reichsständen / oder ein Landtsfürst auff seiner Landtständen oder Beambten requisition, daß dieselbe doch hierinn etwas gewises statuiern, setzen/ vnnd verordnen wolten/ dannoch nichts statuiern oder befehlen; wie hette

ma

man sich hierinfals zuuerhalten? Antwortt. Wann ins gemain durch das Reich bey allen Gerichten etwas practiciert wurde / vnnd sich niemandt contradicendo dargegen aufflainen / sondern demselben acquiescierN / vnd darzu stillschweigen thäte / so wurden durch solch stillschweigen dise practica vnd decisiones approbiert vnd guet gehaissen / vnd vnerachtet sie sonsten von rechtswegen allein vnder den streittenden Partheyen ein jus einfüehren / wurden dieselbe doch nachmahln / als durch die gewonheit vnd gebrauch approbiert, vnder allen ein jus constituiern vnd einfüehren. 80.

Vnd diß darumben: dann wann zum öfftern den vorgehenden decisionibus vnd præjudicijs nach judiciert vnnd geurthailt worden / so wirdt hierdurch ein stylus vnd gewonheit introduciert. Mascard. *de probat. conclus.* 485. *n.* 12. & non interest suffragio populus declaret voluntatem suam, an reipsa & facto. *L. de quibus.* 32. *ff. de LL.* 81.

Wann aber nicht aller Orthen ein allgemaine practic were / so kundte villeicht ein Richter der benachtbarten gewonheit vnnd üeblichen gebrauch in obacht ziehen / vnnd sich demselben conformiern, *per text. in c. super eo.* 22. *ext. de censib. & procurat.* (de quo tamen videatur Cardinalis Tuschus. *lit. C. conclus.* 821.) oder schließlich das jenige / / was oben bey der sechszehenden Frag vermeldt worden / beobachten / vnd in dem vrthailen sich desselben bedienen / vnd darnach reguliern. 82.

Die

Die Achtzehende Frag.

Ob der zeit das Capital könne auffgekündt werden?

1. NAch dem von bezahlung der Zinsen lang vnd vil hin vnd wi-
der disputiert worden / ist noch vbrig etwas wenigs von wi-
derlösung der Zinsen/ vnd abstattung deß Capitals beyzufü-
3. gen. Vnd ist zwar auff deß Schuldners Seiten kein zweifel /
es sey dergleichen bedingnuß vnnd pactum in allweeg gültig / daß er
nach widerbezahlung deß Capitals sich der Burde der Zinßbezahlung
entladen könne. Allermassen ich dann *p.* 1. *q.* 2. *n.* 61. *& seqq.* beyge-
bracht/ allda ich *n.* 63. vermeldt/ es seye nach mainung eines gelehr-
ten Manns dise widerlösung auff deß Verkäuffers Seiten disem
Zinßcontract angebohren/ vnd dem Zinßverkauff für sich selbs an-
hängig/ also daß derselbe nit auff ewig sein krafft vnd würckung habe/
sonder der Verkäuffer / welcher zu der Zinßbezahlung verbunden /
jederweiln denselben widerlösen könne vnd möge. Paul. Busius. *de
ann. redit. l.* 2. *c.* 11. *in princ.* Allda er *n.* 12. sagt / es seye dise Frey-
heit der widerlösung schier aller Orthen ohne sonderbahrn special er-
4. laubnuß zugelassen. Welches ob gleich Lessius *L.* 2. *c.* 22. *dub.* 10.
n. 55. *&* 57. §. *dices.* in zweifel zuziehen vermaint/ so ist doch in Chur-
Bayrischen Landtrechten klar vñ lauter versehen/ es seye die ablösung
bedingt oder nit/ der Jñhaber solchen Zinßguets oder der Schuldt-
ner jeder zeit macht habe/ solche Gült/ oder Zinß abzulösen. Landtrecht
tit. 7. *art.* 1. *in f.* es habe dann der Schuldtner die Macht solcher ab-
lösung durch ein außtruckenliche bedingung vnd pact jhme entzogen.

Ja daß von gemainen Rechtens wegen die Macht solcher wi-
5. derlösung nit hindertriben/ oder eingezogen werden könne/ lehret Paul.
Busius *l. cit.* Vnnd ins gemain andere *p.* 1. *q.* 2. *n.* 72. allegierte
Doctores, vnd wann solches nit von Kayser: oder Päbstlichen alten
Rechten wegen/ zum wenigsten auß der Päbstlichen Bull Pij deß
Fünfften *claus.* 9. *ibi.* non obstantibus aliquibus pactis, directè
vel indirectè talem facultatem auferentibus, quibuscunq; ver-
6. bis aut clausulis concepta sint. *vide sup. q.* 6. *n.* 91. *p.* 2. So tragt
es jhrer

es jhrer mainung nach kein bedencken/quod pretij refusio non sit in obligatione, daß die widererstattung der Hauptsumma der obligation nit einuerleibt worden. Dann die Schuldt der Gült: oder Zinsen ist gleichsamb ein conditionierte Schuldt/ welche allein auff den jenigen fall / wann der Schuldtner die Hauptschuldt nit lieber will abledigen / seinen continuierlichen fortlauff gewinnt. Aigentlich seynd allein die Gülten vnd Zinß in obligatione vnd verbindtnuß / die ablösung der Hauptsumma aber ist in solutione der bezahlung einuerleibt. Wann dann in der willkuhr vnd macht deß Schuldtners oder Zinßverkäuffers gestellt ist / das Capital abzulösen / vnd aber ein billichmässige gleichheit zwischen den Contrahenten zuhalten / entstehet anjetzo die Frag: ob auch der Käuffer oder Glaubiger den contract auffheben/ vnd das jenig/was er außgelegt/widerumb begehren/ vnd den Verkäuffer zu ablösung deß Zinß oder Jährlichen Gült treiben/ oder mit einem Wort das Capital auffkünden könne. 7.

Allhie ist zubeobachten/ ob deß Widerkauffs halber etwas zwischen den Partheyen pactiert oder gehandelt worden/ oder nit: Item ob diebedingnuß oder pactum in die lautere willkuhr deß Käuffers oder Glaubigers gestellt worden/ also daß er sein außgelegtes Gelt seinem belieben nach / vnd wann es jhme gefällig/ begehren könne: oder aber allein auff den fall der nit bezahlten Zinsen / also daß wann die vertagte Zinß auff bestimbte zeit nit aberstattet wurden/ der Verkäuffer oder Schuldtner gleichsamb für sein Straff das jenige Gelt / mit welchem der Zinß erkaufft worden/ widerlegen solle: Endtlich ob dises pactum oder bedingnuß auch auff den jenigen fall/ wañ der Schuldtner schon nit culpabiliter oder durch sein selbst Schuldt saumbseelig ist/ oder aber allein auff den fall/ wo dem Schuldtner die Schuldt seiner Saumbsaal kan zugemessen werden/ sich erstrecken / vnnd seine würckung gewinnen solle. Will also nach vnderschaidt diser Vmbständen widerumb etliche verschidliche concluſiones setzen. 8.

Conclusio prima.

Wann der Zinß simpliciter vnd absolutè verkaufft/ vnnd von dem Widerkauff oder auflösung deß contracts, oder auch von der widerlegung 9.

derlegung vnd auffkündigung deß Capitals von dem Käuffer nichts sonders pactiert, gehandlet/ oder vorbehalten worden/ so ist er nit berechtiget noch befuegt den Zinß wider an sich zulösen/ oder (wie man ins gemain redet) das Capital auffzukünden. Vnd solches Krafft der Policeyordnung Kayser Carls deß Fünfften/ Anno 1548. auff dem
10. Reichstag zu Augspurg publiciert worden. Rubricâ von wucherlichen contracten, allda außtruckenlich gesetzt vnd geordnet worden/ daß die loßkündigung der Gültverschreibung auff widerkauff/ wie Widerkauffs recht ist bey dem Verkäuffer vnd nit bey dem Käuffer stehen solle.

11. Dises wirdt auch geordnet in extrauag. Martini V. *Anno* 1423. & Calixti III. *Anno.* 1455. *tit. de emptione*, deren Orthen versehen/ daß dem Verkäuffer oder Schuldner frey stehn solle/ den Zinß eben vmb das jenige Gelt wider abzulösen/ vnd das er nit obligiert oder verbunden seyn solle zu der widerlösung/ wie dann dise text verstehen Canisius *de vsur. & censib. in not. ad Carolin. f.* 214. Lessius *l.* 2. *c.* 22. *dub.* 12. *n.* 75. ob ich wol *p.* 1. *q.* 2. *n.* 77. der mainung gewesen/ vnd mit mir Molina. *Disput.* 391. *claus.* 11. darfür haltet/ es seye in disen extrauagantibus nit verordnet was hierinn beschehen oder vorgenommen werden solle/ sonder werde allein erzehlt/ was in dem fall/ so dem Pabst damahln proponiert beschehen vnd verordnet worden seye.

12. Wie deme aber allem/ so ist doch Kayser Carls constitution lautter vnnd klar/ mit welcher vberein stimbt die Päbstliche Bull Pij V. *claus.* 11. vnd schier alle Doctores. Welche im lateinischen Exemplar zufinden.

13. An jetzt aber ist es ein andere Frag: ob auffs wenigst pactiert vnd dahin gehandlet werden könne vnnd möge/ daß der Zinßkäuffer oder Glaubiger die Kauffsumma wider zuruck begehren/ vnnd das
14. Capital widerumb an sich erforderen könne? Wann wir ansehen die gemaine beschribene Recht/ vnd forum externum, so ist abermahln gewiß/ daß dergleichen pacta vnd beding/ welche dem Käuffer oder

Glau-

Glaubiger die widerlösung zulassen / vngültig seyndt. Sintemahln Kayser Carls intention will vnnd mainung in seiner constitution dahin gezihlet / daß die loßkündigung bey dem Verkäuffer / vnnd nit dem Käuffer oder bey dem Schuldner vnd nit dem Glaubiger stehn solle / vnangesehen wie die Gültverschreibung gestellt seye. Vnd was darüber gegeben / genommen / oder gehandlet worden seyn solte / daß dasselbig vnd alle andere vnzimbliche pacta oder geding für wuecherlich / vnd vnkräfftig geacht / gehalten vnnd von dem Richter nicht darüber erkendt oder geurthailt / sondern vilmehr gestrafft werden solle.

15. Bey welcher constitution vnd Satzung Canis. vermerckt *fol.* 214. Wie vnrecht die jenige daran seyen / die da vermainen / es könne die widerlösung auff die Persohn deß Käuffers oder Glaubigers gestellt werden / also das derselbe jederweiln oder inner gewisen Zeit den Verkäuffer zu ablösung deß Zinß oder jährlichen Gült vermögen vnd anhalten könne / weiln die widerlösung allein in deß Schuldtners Persohn bestehet.

16. Dahero ich *p.* 1. *q.* 2. *n.* 79. den Gail. 2. *obs.* 7. *n.* 14. allegiert, der da will / das der jenige contract (auffs wenigst in foro externo) für wuecherlich zuhalten / wann das Gelt nit auff ewig / sonder der gestalten dasselbe noch willkhur deß Glaubigers widerumb auffgekündet / vnd entzwischen verzinset werden solle außgelegt werde.

17. Mit diser Caroliniſchen constitution stimbt vberein die Päbstliche Bull Pij V. *clausul.* 11. Allda außtruckenlich vermeldt wirdt: daß die jenige pacta vnd Handlungen krafft deren die bezahlte Hauptsumma oder Capital von dem debitore / er wolle oder nit / widerumb begehrt werden könne / lediglich verbotten / vnd die contract, welche vnder anderem schein vorgehen sollen / für wuecherlich gehalten werden sollen.

18. Die erste Vrsach diser Antwort gibt Molina *disp.* 391. *n.* 19. dann weiln der Kauff anderer sachen mit dem pact deß Widerkauffs

dem Käuffer zum besten/daß nemblich der Verkäuffer sein verkauffte sach wider zu sich zulösen schuldig seyn solle/ wann es dem Käuffer belieben wirdt / vngültig ist / wann also vnd der gestalt gehandlet worden/ daß die verkauffte Wahr eben in selbigem werth/ wie sie gekaufft worden/ wider gelößt werde/ so wirdt ja solches mit besserem Fundament vnd bestandt Rechtens von dem Zinß gesagt werden können.

19. Die ander vrsach: dieweiln auff solche gestalt auß dem Kauff ein Anlehen wurde/ vnd ex vi mutui die Zinß genommen wurden / welches doch für sich selbst wuecherlich ist. Gail. *l. cit. n.* 14. Dann in disem wirdt das Anlehen von dem Zinß vnderschaiden / daß in dem Anlehen der Glaubiger sein Hauptsumma von seinem Schuldtner freywillig/ vnd seinem belieben nach widerumb erfordern kan. *L.* 2. & 3. *ff. de reb. cred.* in dem Zinß aber nit also. vide Felician. *l.* 1. *c.* 7.

20. *n.* 15. Layman. *c.* 18. *n.* 5. Welcher vrsachen willen etliche Assessores deß Cammergerichts zu Speyr darfür gehalten / es seye diser contract gar suspect vnd argwohnisch/auch den Reichsconstitutionen vnd satzungen nit so gar conform vñ ähnlich/als welcher haimblich einen Wuecher mit sich führe/ vnd vilmehr in ein Anlehen vbergehe/ als daß er in terminis eines Kauffs vnd Verkauffs bestehn thüe.

21. Dann es ist in deß heyligen Reichs Satzungen hailsamblich verordnet/ daß die widerlösung vnd auffkündigung/ in deß Verkäuffers oder Schuldtners willkuhr gestellt werden solle. Besihe Petr. Frider. de mandat. *L.* 2. *c.* 71. §. 6. Vnd setzt Kayser Carl hinzu: was darüber gegeben/genommen oder gehandlet/dasselbig wollen wir für wuecherlich geachtet vnd gehalten haben. Besihe Gaspar. Roderic. *de ann. redit. lib.* 1. *q.* 11. *n.* 34. *circ. f.* Allda er die Jährliche Gülten oder Zinß von dem Wuecher in dem vnderschaidet/ daß in den Gülten der Schuldtner nit verbunden souil vnd lang / als er den Zinß erstattet / das Capital zuwiderlegen / vnd zubezahlen/ wann aber die Macht der loßkündigung deß Capitals vnd Zinsen / bey dem Glaubiger stehe / so seye es ein lauterer Wuecher. Vnd souil von gemainen beschribenen Rechten.

23. Wann wir aber das natürliche oder der Völcker Recht / vnnd forum internum ansehen wollen/ sagen sie ins gemain/ das pactum deß Widerkauffs seye in allwez zugelassen / vnangesehen / selbiges in die will-

die willkhur deß Käuffers gestellt werde. Couarr. *uar. resol. l.* 3. *c.* 9. *n.* 2. *in f. & n.* 3. Laymann *c.* 18. *de pact. & contract. n.* 5. Less. *l.* 2. *c.* 22. *dub.* 10. *n.* 56. Allda er dise vrsach beybringt: der Schuld-
ner oder Verkäuffer kan den Zinß verkauffen mit dem beding/ daß er 24.
solchen seinem belieben nach widerlösen könne/ vnd das alsdann der Käuffer den Zinß oder Zinßbrieff widerumb heraußzugeben verbunden seyn solle/ wie solches alle affirmiern vnd bekennen. Ergo so kan in gleichem der Zinßkäuffer oder Glaubiger den Zinß mit dem pact vnd geding erhandlen/daß er denselben widerumb auffkünden könne/vñ das alsdañ der Verkäuffer oder Schuldner verbunden sein solle denselbē widerumb an sich zulösen. Dise folg probiert er von der gleichheit her/ oder à paritate rationis: dann wann jhme der Verkäuffer oder
Schuldner ein solches Recht vorzubehalten/berechtiget/vnd ein solche 25.
obligation dem Käuffer auffzusailen/daß er die von jhme selbst alienierte vnd verkäuffte sach wider an sich zulösen verbunden seyn solle/ warumb wolte der Käuffer oder Glaubiger jhme nit auch ein solches Recht reseruiern vnd vorbehalten/auch den Verkäuffer oder Schuldner dahin vnd so weit verbinden können/ daß er das von jhme außgelegte Geldt nit widerumb solte lösen vnd bekommen können? wie nun den widrigen Argumentis/so oben auß dem Gail. beygebracht worden/ vnd andern zubegegnen/ besihe angezogenen Couaruu. *loc. cit. n.* 57. & 58. vnd im lateinischen Exemplar. *n.* 26. 27.

Was aber obvermeldt worden/ es könne der Käuffer jhme gleiches ius reseruiern, limitiern sie: wann er nur dem Verkäuffer oder Schuldner sein Beschwerdt vermittest eines gerechten pretij compensiert vnnd desto thewrer an sich erkaufft. Couarr. *lo. cit. n.* 3. & 5. Lessius. *dict. dub.* 10. *n.* 58. Felician. *l.* 1. *c.* 7. *n.* 15.

Wann wir von dem vblichen gebrauch vnd gewonheit reden 28.
wollen/ so sehen wir täglich/ daß dergleichen pacta vnd beding vnder den contrahenten gepflogen werden/daß der Glaubiger dem Schuldner/ oder der Käuffer dem Verkäuffer könne/auff welche Zeit es jhme gefällig/ oder auff ein gewise Zeit auff vnd ankünden/ das er jhme die Hauptsumma nach verfliessung eines oder mehr Monaten/ welche in der Zinß Beschreibung determiniert vnd benambset seyndt / widerlegen vnnd bezahlen solle. Vnd bezeugt Paulus Matthias Wehner.

29. *in obſeru. pract. V.* Zinß. Daß bey dem Kayſerlichen Cammergericht in cauſa S. contra Eberſtain proceſs erkendt worden/ vnangeſehen das pactum der auffkündigung in der obligation begriffen ware. 18.
30. Maij Anno 92. weiln dann die gewonheit / dem gemainen beſchribenen Rechten derogiert vnd vorgehet / auch für ein Geſatz obſeruiert vnd gehalten wirdt/ wann anderſt ſolche vernünfftig iſt / vnnd dem Göttlichen oder natürlichen Geſatz außtruckenlich nicht widerſtrebt/ ſo eraignet ſich

Concluſio ſecunda.

31. Wann der Zinß mit dem pact vnd beding deß Verkauffs auffgericht oder geſtellt iſt/ der geſtalt/ daß der Käuffer oder Glaubiger das Capital widerumb einmahl erfordern / oder auffkünden könne / ein ſolches beding/oder ſolche auffkündung iſt von gemainen beſchribenen Rechtens wegẽ auff deß Glaubigers oder Käuffers Seiten vnzulässig vñ vngültig/ aber in den natürlichen/vnd der Völcker Rechten auch dem üeblich hergebrachten brauch vñ gewonheit nit zuwider. Beſihe
32. was ich geſchriben *p. 1. q. 2. n. 82. & ſeqq.* Ob gleichwoln aber diſe concluſion *ins gemain* approbiert iſt: So vermeldt doch Gregorius de Valentia. 22. *diſp.* 15. *q.* 25. *punct.* 2. bey dem Leſſio. *l.* 2. *c.* 22. *dub.* 10. *n.* 56. daß der ander thail diſer concluſion (nemblich daß ſolches den natürlichen vnnd der Völcker Rechten auch allgemainem gebrauch nit zuwider) von vilen gelehrten Theologis zu Rom in einer conſultation oder berathſchlagung / dern er ſelbſt beygewohnt/ Anno 1581. ſeye zwar für bewehrlich gehalten worden / benebenſt aber ſeye ſolches wegen mit: vnd vnderlauffender Gefahr deß Wuechers niemandt zurahten. Jngleichem mahnet Couarruu. *l.* 3. *var. reſol. c.* 9. *n.* 4. man ſolle in erkauffung einer Jährlichen Gült von dergleichen pactis vnd bedingnuſſen ſich enthalten / vmb willen dieſelbe den contract ſuſpect vnd argwohniſch machen. Alſo auch P. Layman, ob er gleich darfür haltet/ es ſeyen ſolche pacta zugedulden/ ſo thuet er doch benebens ſolche meniglich mißrahten. Beſihe was ich vermerckt
34. *p.* 1. *q.* 2. *n.* 86. *& ſeqq.* Quia autem ſuaſio non eſt coniuncta neceſſitati, per Nouell. 22. *c.* 20. §. 1. vbi Matth. Steph. *n.* 102. So mögen die Contrahenten, im fall ſie wollen/dergleichen pacta vnd beding jhren Contracten wol einuerleiben.

Nichts

Nichts desto weniger aber/ weiln es Theophilum *in d.* §. 10. abentheurisch zuseyn geduncket/ einem etwas zuzulassen / vnnd benebenst zuermahnen vnd zurahten/ sich selbiger licenz vnd zulassung nit zubedienen/ so haben Jhro Churfürstl. Durchl. in Bayrn das jenige/ was die Theologi vnd Canonistæ für rathsamb erachtet/ vnnd de facto gerahten/ in ein necessitet vnd nothwendigkeit versetzt. *arg. d.* §. 10. *ibi. tamen nos. &c.* Sich der verordnung der Päbstlichen Bull Pij V. conformiert, vñ gewolt/daß die Zinßkäuff bey der Landtschafft vnd Bundtscassa auff deß Käuffers oder Glaubigers Seiten ewig vnd vnablößlich seyen / auch das Capital niemaln mehr solle erfordert oder auffgekündt werden können / auff der Verkäuffer oder Schuldtners Seiten aber sollen sie jederzeit abzuledigen seyn. 35.

Wann man dann dem Exempel eines Fürsten nachfolgen solle. 36.
arg. L. & hoc Tiberius 41. *ff. de hæred. instit. L. Titius* 54. *ff. ad Trebell.* Wie oben bey der vierzehendten Frag etliche wolten/so bin ich der mainung/ es seye in einem so gefährlichen casu in allweg demselben nachzugehn/ vnd der sicherste weeg zuerwöhlen/ vñ sag meines thails: daß dise auffkündungen auff deß Glaubigers Seiten odios, vnd wann dem Verkäuffer oder Schuldtner sein beschwernus nit erstattet werden solte/ auch gefährlich seyen. An jetzt aber entspringt die dritte Frag: ob auffs wenigst das jenige pactum gültig seye / daß wann der Verkäuffer in der Zinßbezahlung saumig erscheinen solte/ auff ein gewise Zeit das Kauffgelt/vmb welches der Zinß erkaufft worden/widerumb erfordert / oder das Capital auffgekündt werden könne? Felicianus de solis *lib.* 1. *de censib. c.* 10. *n.* 18. ist deß darfür haltens / daß dises von den Contrahenten bey dem Zinßcontract gepflogene pactum vngültig vnnd vnrecht seye. Vnd solches darumben/ dieweiln erstlich Martinus V. Calixtus III. Nicolaus V. Pius V. vnd Gregorius XIII. in jhren extrauagantibus vnd Bullen gesetzt vnd verordnet / es seye das jenige pactum/ daß das Capital von dem Schuldtner widerumb erfordert/ vnnd er zu dessen widerlegung angehalten werden könne / gantz vngültig vnnd von vnwürden. Jtem daß alle Theologi vnnd Canonistæ, so von dem Zinß geschriben / einhelliglich gelehret / es werde das Capital in disem contract also vnnd der gestalt auff den Schuldtner transferiert vnd gebracht/ daß ohne sein gueetes vnnd freyes einwilligen der Käuffer ainige hoffnung solches 37. 38. 39. 40. 41. 42.

widerumb

widerumb zuerfordern vnd auffzukünden/ nicht mehr haben könne/ dannenhero so möge auch deß Saumbsaals halber in bezahlung der Zinsen ein solcher pact, daß der Schuldtner auff den fall solchen Saumbsaals die Hauptsumma mit sambt den Zinsen widerlegen solle/nit gepflogen werden.

43. Ohne allen zweifel/ wann die Päbstliche Bulla Pij deß Fünfften der Orthen angenoñen were/ so hette dise mainung gantz keine difficultet oder zweifel/ seytemahln außtruckenlich darinn versehen: " daß die pacta, krafft dern die Hauptsumma von dem Schuldtner " ohne seinen freyen willen/ oder zur straff (deß Saumbsaals) oder " vmb anderer vrsach willen widerumb können auffgekündt werden/ " gantz vnd lediglich verbotten vnd abgeschafft seyn sollen. Mit welchen Worten dieselbe Bull zu auffhebung der bemäntelten vsuren vnd Wuechers/ vnd dahero rüehrenden vngerechtigkeiten außtruckenlich gesetzt vnd geordnet/ daß die Zinß nicht allein simpliciter mit disem geding/ daß der Verkäuffer solchen auff belieben deß Käuffers wider zulösen verbunden seyn solle/ nit können constituiert vnd auffgericht werden/ sonder auch mit disem pact, daß er zu Straff/ wann der Verkäuffer die Zinß nit erstattete/ oder auß aller anderwertiger vrsach halben/ das Capital wider abzuledigen/nit angehalten werden köme. Molina *disput.* 391. *n.* 19.

44. Mit disen/ geduncket mich/ stimme vber eins die constitution Kayser Carls de anno 48. krafft deren die Macht der loßkündigung dem Käuffer abgeschlagen wirdt/vnangesehen/wie die Gültverschreibung gestellt seye. Dahero nit vnbillich bey dem Kayserlichen Cammergericht zu Speyr in zweifel gezogen worden/ob diser contract gültig vnd zulässig/ vnd die bezahlung deß Capitals gleich sine clausula könne mandiert vnnd aufferlegt werden/ beuorab wañ auch andere clausulæ executiuæ in eben derselbigen Gültverschreibung beygefüegt seyndt.

45.

46. Die erste vrsach dises zweifels ist dise: Wann man disen pact recht betrachtet/ so wirdt die repetitio tacitè, vnd benebens souil bedingt/ daß allein so lang die Zinß oder Gülten aberstattet werden/daß Capital nit auffgekündt werden könde/ weil etwas vber das Capital genommen wirdt/ so wirdt solcher contract für kein Zinßcontract,

sonder

sonder für ein Anlehen / vnd nit für ein rechtmässige / sonder für ein wuecherliche handlung zuhalten seyn. Felician. *l. cit. n.* 18. *in f.* allda er der mainung ist/ es möchte hinder also gestellter formb dises contracts ein mutuum stecken/ oder verborgen seyn/ nemblich daß die Hauptsumma souil vnd lang/ als die Zinß erlegt werden / nit sollen auff oder loß gekündt werden. *per L.* 2. §. *mutui datio. ff. si cert. pet.*

47. Die ander vrsach: in effectu seynd gleichsamb souil Käuff vnnd Handlungen/ souil Zinß seyndt/ ergò ist es schwär vnd vnbillich/ daß da ein Jahrzinß sich steckt / darumb der gantze contract, vnnd die vbrige ins künfftig vertagende Zinß sich zerschlagen / vnd zunichten gemacht/ auch das begangne vnrecht weiter / als es an jhme selbst ist/ extendiert, vnnd gleich zu auffkündung deß gantzen Capitals mit executionsmittlen verfahren werden solle.

48. Die dritte vrsach: die mandata sine clausula justificatoria seynd regulariter gantz vngültig / vnd von sich selbst null vnd nichtig. Gail. 1. *obs.* 13. *in pr. Idem. c.* 1. *de P. & c.* 5. *in pr.* in bedenckung nit gleich ex abrupto von der execution der anfang zunemmen. Ab executione non est incipiendum. *d. n.* 13. *& obs.* 148. *n.* 1. Dahero etliche Assessores bey dem Fridero *loc. cit.* recht vnnd wol vermaindten/ es seye diß Orths nit gleich à mandato anzufangen/ sonder allein die citation zuerkennen/ vnd ohne hochwichtige vrsach / als etwan der verschwendung/ oder Armuet die auffkündung der Hauptsumma gentzlich nit zuurgiern oder zutreiben: oder wann je die mandata sine clausula diß Orths statt haben solten/ so müesse man doch nicht gleich wegen eines ainigen / sonder zum wenigsten wegen dreyen nit bezahlter Zinsen mit demselben verfahren.

49. Die vierdte vrsach: weiln der Verkäuffer oder Schuldtner seinen Verzug/ Saumsaal/ oder moram commissam, vermittelst etwan der executorialium mit bezahlung deß Zinß oder verursachten Schadens vnnd Interesse purgieren kan. Frider. *loc. cit.* adde Lessium. *dub.* 12. *n.* 85. allda er vermerckt/ daß wann wegen auffzug der bezahlung dem Käuffer/ oder dem Glaubiger ein Schaden zuwachset/ ob gleich die ersetzung desselben von dem Schuldtner rechtmessig begehrt werden kundte: so möge doch solche erstattung ob fraudem vsurariam dem contract vnd handlung nit einuerleibt werden.

50. Die fünffte vrsach: wann der Schuldtner wegen seines (ohne sein verschulden / vnd etwann auß vnuermögenheit / Armuet / oder auß einem andern vnvorsehenen fall vnnd Vnglück herrührenden) Saumbsaals zu erstattung deß Capitals vnd Hauptsumma gezwungen vnd getrungen wurde / so geschehe offt / daß er mit seinem vil gröſsern Schaden vnd Nachthail seine Güeter verkäuffen müesste / als dem Creditori nutzen zuwachsen kundte: Nun ist aber schon oben / vnd in patroc. debit. *decad.* 2. *q.* 9. *n.* 155. vermeldt worden / daß nach mainung der Theologen der Schuldtner die bezahlung wol auffschieben möge / wann er ein Grundtstuck vmb vil geringer / vnnd also mit vil grösserem seinem Schaden / als die Schuldt ist / verkauffen müeste / oder mit seinem vnnd der allgemainen Wolfahrt grösserem Schaden seine Güeter zuuerlassen gezwungen wurde / als die hindanlassung derselben dem Glaubiger möchte nutzen vnd fruchten schaffen. *Ibid. n.* 119.

51. Andere aber ergreiffen die widrige mainung / vnd wañ man nach den natürlichen vnd der Völcker Rechten / oder auch von dem Gewissen de foro interno reden thũe / so halten die Canonistæ vnnd Theologi darfür / daß dises pactum vermittelst dessen dem Verkäuffer oder Schuldtner / das onus deß Capitals / auff den fall er mit der Zinßbezahlung säumig seyn sollte / wider zuerstatten auffgetrochen wirdt / von sich selbst vñ ex natura rei nit vnzulässig. Bey dem Molina. *tract.* 2. *disp.* 391. *n.* 19. allda er sagt / daß er selbst dergleichen pact oder geding nicht dörffte verwerffen / ob gleichwol solches von dem Pabst Pio V. hailsamblich verbotten worden. *vide notata p.* 1. *q.* 2. *n.* 19.

52. Die vrsach ist / dann wann das pactum der widerlösung / welches aining vnd allein in die Willkuhr deß Käuffers oder Glaubigers gestellt worden / bestehet vnd gültig ist / wie solches oben *n.* 23. *& seqq.* angezaigt worden / so wirdt solches pactum vilmehr bestehn müessen / wann der Saumbsaal deß Schuldtners erst noch darzu kommet.

53. Ist dann die Frag von der gewonheit vnnd üeblichem herkommen / so bezeugt Olanus bey dem Feliciano *loc. cit.* daß solche abhandlung vnd beding in dem Königreich Nauarræ gar gemain seye / vnnd auff solche weeg zuzulassen / in dem solches pactum zu grösserer sicherheit deß contracts hinzu gesetzt / vnd hierdurch das Capital nit gerin-

gert /

gert/ ſonder die execution vnd volſtreckung deß jenigen/ ſo der debitor zulaiſten ſchuldig/ nemblich die Zinßbezahlung deſto ſchleiniger facilitiert wirdt/ ſagt auch benebens/ diſes ſeye die allerbeſte practic, vnd ein leichtes vnnd augenſcheinliches mittel den Zinß/ oder wann derſelbe nit erſtattet wirdt/ das Capital ſelbſt herauß zupreſſen. Auff ſolche weiß ſagt auch Friderus *loc. cit.* §. 6. *in prin.* daß in den obligationibus der Jährlichen Zinß: vnd Gülten/ ſo durch den Kauffs: vnd Verkauffscontract eingehandelt werden/ gar offt diſe clauſulæ einuerleibt werden: daß nemblich im fall der nicht bezahlten Jährlichen Gülten oder Zinſen/ alsbald die Kauffſumma wider zugeben. 54.

Alſo ſehen wir täglich/ daß dergleichen auffkündungen beſchehen/ vnd die Glaubiger/ im fall ſie die Zinß nit bekomen können/dem Schuldtner gleich mit auffkündigung deß Capitals trohen/ vnnd gleichſamb zur Straff/ das Capital ſelbſt auffkünden/ vnd zuruck begehren. Allermaſſen ich dann vnlängſt/ in cauſa der hinderlaſſenen Erben D.O. wider die Statt N. erfahren/ vnd nit ohne befrembdung vernommen/ daß da die Adminiſtratores bemelter Statt/ wegen außgeſtandtner Kriegspreſſuren die Zinßzahlung verwaigerten/ vnd jhr beſchwehrliche Anligen vnd vnuermögenheit vorſchutzten/die Erben gantz erbittert/ gleich das Capital auffkünden/ vnnd deſſelben bezahlung gar inſtändig vnd ernſtlich vrgiern vnd treiben thäten. Welches mich gar abenthewriſch/vnd ein rechte Thorheit zuſeyn geduncke. Dann wann der Schuldtner die Zinß nit/ oder ſchwehrlich bezahlen kan/wer ſicht nit/ daß jhme die widerlegung der Hauptſumma noch vil ſchwärer/ vnmöglicher vnd ſchädlicher fallen wurde? 55. 56. 57.

Nichts deſto minder/ weiln diß Orths nicht ſo ſehr beobachtet wirdt/ was dem Käuffer leicht oder ſchwär falle/ ſonder vilmehr/ daß die gepflogene pacta vnd gedingen vollzogen werden/ vnnd warauff ſich der Glaubiger verlaſſen/ ſo iſt Friderus *loc. ſup. cit.* §. *verum hiſce.* der mainung/ es ſeye diſes pactum auch den gemainen beſchribenen Rechten ähnlich/ vnd derowegen zuläßlich/ auch krafft deſſen/ auff den fall da man nit halten ſolte/ was man in laiſtung der Zinſen einander verſprochen/ durch executionsmittel den Verkäuffer zu erſtattung der Zinß vnd reſulion deß Capitals zuuermögen. 58.

59. Dessen gibt er vnderschidliche vrsachen: die erste ist / weiln dem Creditori schwär vorkäme / sowol der Zinß vnd Gülten/ als auch der Hauptsumma zuentpören.

60. Fürs ander: so kombt dises pactum mit andern wahren Käuffen auch vber ein; dann gleich wie die Kauffsumma dem Käuffer widerumb zukombt / also kommen auch die Gülten dem Verkäuffer oder Schuldtner widerumb zu.

61. Drittens so rüehrt die auffkündung deß Capitals / vnnd zertrennung deß gantzen contracts mehr auß freyem willen deß Verkäuffers oder Schuldtners/ als deß Glaubigers her/ dann es müessen ja die Contrahenten dem jenigen/was sie sich mit einander verainbt/ nachkommen / vnd dasselbige halten. *per vulg.* Dahero wann der Verkäuffer oder Schuldtner weiter obligiert vnnd verbunden seyn wolte/ so wurde er ja die Zinß bezahlen/ dieweiln er aber solches nicht will oder kan laisten/ so wirdt er darfür gehalten / samb hette er den contract vnd gepflogene handlung selbst enntweder auß freyem willen / oder aber nothgetrungenlich auffgesagt/ damit er nit mit deß andern schaden vnd vnrecht sich bereiche.

62. Vierdtens: so werden auch andere contract, wann der ander thail mit der bezahlung nit einhalt/ offt zertrennt vnd auffgehebt.

63. Fünfftens: der Käuffer vnd Verkäuffer/ das Kauffgelt vnd die erkauffte Wahr / seynd Correlatiua, vnd also was von deren einem verordnet / ist auch von dem andern gesetzt vnd zu recht versehen / sonst wurde der contract hincken. Wann dann auff deß Verkäuffers oder Schuldtners Seiten die widerlösung zuläßlich/ wirdt auch auff deß Kauffers oder Glaubigers Seiten die auffkündigung zuläßlich vnnd vergunt seyn.

64. Auff die für die widrige mainung eingebrachte argumenta möchte leichtlich zuantwortten seyn/ vnd zwar auff die extrauagantes Martini vnd Calixti, es seye darauß nicht zuschliessen/ daß der Zinßcontract mit dem beding deß Widerkauffs oder der auffkündigung/ so dem Käuffer zum besten geschehen / nicht gültig oder zulässig seye. Dann ob gleich die in selbigen extrauagantibus approbierte Zinß/ mit dem pact oder beding deß Widerkauffs nit auffgericht worden/ so folgt doch nit darauß/ daß die Zinß/ welche anderwertig / vnd auff

ein an-

ein andere weiß auffgericht werden/ in beſagten extrauagantibus reprobiert vnd verworffen werden. Molina *loc. ſæpe cit.* Will alſo in effectu ſagen/ daß die conditiones, welche in denſelben extrauagantibus geſetzt worden/ nit für ein formb einer Zinßverſchreibung vorgeſchriben / ſonder den Päbſten alſo ex facto proponiert, vnd oberwehnte conditiones zwar approbiert, hergegen aber andere nicht improbiert noch verworffen worden. Beſihe was ich geſchriben *p.* 1. *q.* 2. *n.* 27.

65. Was ferner von der Päbſtlichen Bull Pij V. vnd dergleichen eingeſtreut worden/ darauff iſt die Antwortt/ daß ſelbige bey vns in Teutſchlandt nit angenommen.

66. Auff deß Kayſer Carls conſtitution antworttet Friderus, es lauffe das pactum deß Widerkauffs derſelben gantz nit zuwider. Dañ ob gleichwol darinn verbotten vnd verſehen worden/ daß die auffkündung deß Capitals in deß Käuffers willkuhr nit ſolle geſtellt werden/ der geſtalt nemblich/ daß er ſolches ſeinem belieben nach auffkünden ſolle/ könne/ oder möge: ſo folge doch nit darauß/ daß in einem andern fall/ in welchem die pacta nit gehalten werden/ ſolches nit beſchehen könne/ wie dann die offt angezogene Caroliniſche conſtitution auch præſupponiert, daß ſolche auffkündigung ſo lang nit ſtatt habe / ſo lang vnd vil die Zinß erſtattet werden: dann ſonſt wurde auff ſeiten deß emptoris oder Glaubigers die ſach hart vnd vbel beſtellt ſeyn.

67. Auff die erſte eingeworffene ration vnd vrſach kan die Antwortt genommen werden *ex p.* 1. *q.* 1. *n.* 63. *&* 64. *item n.* 73. *& ſeqq.* Dahin ich mich geliebter kürtze halber bewirffe. Allhier aber ſage ich / es ſeye ein ſolcher contract zwar nit an ſich ſelbſt wuecherlich / gleichwol aber gar ſuſpect vnd argwohniſch/ vnd dahero/ damit die vnderlauffende bemäntlung deß Wuechers / vnd allerhandt vngerechtigkeiten abgeſtellt werden/ improbiert vnd verworffen.

68. Auff die ander vrſach iſt die Antwortt *ex p.* 1. *q.* 12. *n.* 106. *& ſeqq.* zunemmen/ allda negiert vnd widerſprochen worden/ daß wañ einer ein Jährlichen Zinß verkauffe / ſouil Käuff vnd Handlungen ſeyen / als Jahr.

69. Auff die dritte ration antworttet Friderus, daß ob gleich der Verkäuffer oder Schuldtner ſeinen begangenen Saumbſaal vnnd

verzügligkeit mit abstattung deß Zinß oder hierdurch caulierten schadens vnnd interesse purgiere / so werde doch der Kauffer oder Glaubiger solche beschwerliche difficultates villeicht öffter erfahren/ leyden vñ außstehn müessen/vnd were es ein schweres vñ abentheurisch ding / daß einer zu außpressung eines jeden Zinß ein sonderbahren processt anstellen müeßte. Gail. 2. *obs.* 74.

70. Auff die vierdte antworttet er: daß obgleichwol ein mandatum sine clausula außgewürckt werden möchte/ so kundte doch geschehen/ daß nach verhörten exceptionibus/ vnnd beederseits allegationibus nachmahlen nit die Hauptsumma/ sonder allein die Zinßbezahlung/ vnd Caution erkendt vnd dem Schuldner aufferladen wurde. Sonsten wann deß Schuldners sach nunmehr soweit kommen / daß er idoneè vnd der gebühr nach nicht cauiern vnd genugsambe Versicherung wurde laisten können / oder nunmehr ruechbahr worden/ daß er beraith in das verderben gerathen wolte/ so were nichts vnbillichers/ als wann der Käuffer sich in gefahr deß gantzen Capitals stecken müeste / vnd sovil vnd lang nachzuwarten getrungen wurde / biß alles zu grundt gienge/ vnd er nichts empfienge/ als etwann etliche wenige Jahrzinßlen/ welche der Schuldner schon längst zuvor hette bezahlen vnd keines wegs an der Hauptsumma defalcieren sollen.

71. Auff die fünffte eingeströte ration antworttet erwehnter Friderus, man müesse vilmehr die nit gelaiste bezahlung/ vnd dem Käuffer hierauß erwachsende nachthail vnd interesse, als die culpam deß Schuldners oder Verkäuffers allhier beobachten/ in dem der Schuldner sich in widerkehrung der Hauptsumma nichts zubefahren / oder kein schaden zuerwartten habe / seytemahln er hierdurch von der
72. jährlichen Zinßbezahlung sich ledig vnd loß mache. Vnnd dises seyndt die fundamenta vnd rationes deren sich die beeder seits allegierte authores bedienen. Mir gefallen weder die argumenta Friderí noch auch die solutiones derselben/so von den widrigen beschehen/ vnd kundten die in contrarium eingewendte motiua & rationes gar leichtlich vrgiert, vnd sowol die solutiones als rationes derselben wol impugniert vnnd bestritten werden. Dessen aber vngeacht

Schliesse

Schliesse ich drittens: es seye solches pactum auff den fall der nit einhaltenden Zinß bezahlung in allweg gült: vnd zulässig. Solches erhellet auß dem text deß H. Reichs deputation Abschidt de Anno 1600. §. ferners ist biß anhero &c. Allda klärlich versehen/ wann sich ein Schuldner in der obligation dahin verbunden/ daß er in bezahlung der jährlichen Gülten sich saumig wurde erzaigen/ alsdann dem Glaubiger/ sobald die Kauffsummen wider zugeben schuldig/ daß auff solchen fall stantibus alijs clausulis executiuis, mandata sine clausula erkennet werden sollen. Weiln wir dann hierumben einen außtruckenlichen text haben/ ist diß Orths aller zweiffel auffgehebt/ welcher auch bey den Kayserlichen Cammergerichts Beysitzern schon were auffgehebt worden/ wann damahln dise decision schon were ergangen gewesen. Weiln aber Friderus Anno 1596. sein tractat de mandatis erst außgehn lassen/ vñ die decision deß Reichs deputation Abschidts erst in Anno 1600. darauff erfolgt/ ist sich nicht zuuerwundern/ daß wolerwehnte Assessores vber disen damaln noch vnerledigten fall vil angestanden. 73.

Weiln dann gegenwertiger tractat zu end lauffet/ also vnderlasse ich vil Doctorum auctoritates vnd rationes beyzubringen/ vnd thue pro confirmatione allein hinzu/ es könne auch nach mainung Feliciani *n.* 19. dergleichen Gesatz Statt: oder Landtrecht auffgericht werden/ krafft dessen wegen begangenen Saumbsaals in bezahlung der Zinsen deß Schuldtners Güeter verkaufft/ vnd auß dem erlößten Gelt dem Glaubiger das Capital sambt den vertagten Gült: vnnd Zinsen/ völlig bezahlt werden solle. Besihe was ich geschriben *p.* 1. *q.* 10. *n.* 66. *& seqq.* 75.

Wann dann solches durch ein statutum oder Landtrecht kan verordnet werden/ warumb nit auch durch ein außtruckenlich pactum oder vertrag/ cum statuta dicantur pacta publica, & quod lex potest per prouisionem, idipsum homo possit per conuentionem. *argt. L. non impossibile.* 50. *ff. de pact.* 76.

Es vermeldt zwar Felicianus, diß allein seye verbotten/ daß der Gläubiger auß aigenthätigem Gewalt/ vnd von sich selbst propria auctoritate die Hauptsummen auffkünden vnd erfordern solle/ in bedenckung solches einen vnfehlbarn Wucher nach sich ziehen wolle. 77.

Deme

78. Deme auch kundte beygesetzt werden: daß ein Vertrag oder Handlung/ welche der substanz vnd wesenheit eines contracts gleich anfänglich zuwider laufft/ von rechtswegen vnkräfftig vnd vngültig seye. *tex. in L. 12. ff. de precario. c. f. ext. eod.* Schrader. *de contract. rub. quib. mod. re contr. obl. §. 1. n. 28. & seqq.*

79. Es ist schon aber oben vernaindt worden / daß das pactum der widerlösung oder deß Widerkauffs/ auff deß Käuffers oder Glaubigers
80. Seiten wuecherisch seyn solle. Vber daß/ wann der straffbare Wuecher / oder vsuræ punitoriæ, welche wegen deß Saumbsaals den nit bezahlenden Schuldtnern zur Straff entweder à lege, oder ab homine aufferlegt werden/ für gült: vnd zulässig gehalten werden. *L. cum quidam. 17. §. si pupillo. 3. in f. ff. de vsur.* Wes. *n. 5. eod.* Oldendorp.
81. *class. 4. act. 23. q. 7. §. vsuræ.* Wesenb. *n. 9. ff. de vsur.* (auß vrsachen: weiln der Saumbsaal ein freuel/vnd dahero billich abzustraffen. Gail. *l. 2. obs. 5. n. 13.*) warumb solle dergleichen straffbare Vertrag
82. oder pactum punitorium für vngültig geachtet werden? Jngleichem will man gern zulassen/ daß die loßkündigung deß Capitals wider die Natur vnd Aigenschafft dises contracts seye. Besihe *was ich geschriben p. 1. q. 1. n. 63.* aber doch nit wider die substanz vnnd wesenheit desselben. *per tradita ibidem. n. 32. & seqq.*

83. Weiln dann ein pact oder vertrag/ welcher der Natur vnd Aigenschafft eines contracts zuwider laufft/ gültig vnnd passierlich ist. *L. pacta conuenta. 72. & ibid. gl. ff. de contr. empt. L. Lucius. 24. ff. depositi. L. 25. §. 1. ff. eod.* Schrader. *lo. cit. vbi vide exempla*: warumb wolte die auffkündung der Hauptsummen / welche krafft außtruckenlichen pacts auff den fall deß Saumbsaals vorbedingt vnd reseruiert worden/ nit gültig seyn?

84. Ja es seyndt etliche der mainung / es könne auff den fall deß Saumbsaals das Capital auffgekündt werden/ ob gleich von solcher auffkündung specialiter vnder den Partheyen nichts gehandlet / bedingt/ oder außgetragen worden. Besihe Friderum *in verbis supra n. 66. allegatis*. Vnd erinnere ich mich selbst/ daß ein Zinßglaubiger sich dises prætexts bedienet / samb were es zuläßlich / die Hauptsumma auffzukünden/ vnerachtet daß nach Aigenschafft vnnd Natur dises
85. contracts, der Zinß vnablößlich were. Dann dises sagte er / hette souil

vnd

vnd lang ſtatt / ſo lang der Verkäuffer oder Zinßſchuldtner ſeine Jährlich verfallende Zinß abſtatten thäte/ſo bald er aber in der Zinßbezahlung einen mercklichen Saumbſaal an jhme erſpühren lieſſe/ vnd etlich Jahr an einander nichts raichen thäte/ ſo were der Glaubiger nit mehr verbunden den Zinßcontract zuhalten. *per L. cum proponas. C. de pact.* Crafft welchen Texts die Lehrer ſchlieſſen: daß ein jede handlung diſe ſtillſchweigende condition vnnd beding in ſich begreiffe: wann das jenige/ was verſprochen iſt / gehalten werde. *per text. expreſſ. in c. peruenit. de jureiur.* & Bald. *in L. pacta conuenta. ff. de contrah. empt.* Allda er ſagt/ wann einer auß den Contrahenten nit einhalte, ſo ſeye dem andern zugelaſſen/ von dem gepflogenen contract abzuſpringen. Roland. à Vall. *vol.* 1. *conſ.* 53. *n.* 27. *& ſeqq.* Crauett. *p.* 5. *concluſ.* 949. *n.* 20. da er vermeldt/ es verlaſſe ſich einer vergebenlich vnd vmb ſonſt auff ein contract oder handlung / welcher dem jenigen / was er verſprochen (auch in dem geringſten) nit nachlebt. 86.

Auß welchem aber/ wann jhme alſo were/ folgen thete/ daß eben diſes auch in caſu reſeruatiuo ſtatt hette/ alſo vnd der geſtalt/ daß wann derſelbig Zinß nicht bezahlt wurde / der Aigenthumbsherr das Grundtſtuck wider zu ſich nemmen kundte / deſſen gegenſpil *in c. conſtitutus. ext. de relig. dom.* decidiert wirdt/ vnd vermerckts Nicolaus Euerhard. *in locis legal. loc.* 31. *ab Emphyt. ad conſ.* Item ſo wurde hierauß erfolgen/ daß alle contractus auch nominati, wann einer der Contrahenten nit einhielte/reſcindiert, vnd die aufflöſung derſelben begehrt werden kundte/ welches aber der allgemainen Rechtsregul zuwiderlaufft / welche ſagt: non ad diſtractum, ſed ad implementum contractus agendum eſt. *gl. poſt text. in L. ſi non.* 8. *C. de Contrab. empt. L. eâ conditione.* 14. *C. eod. L.* 6. *C. de actione empt. & vend. text. in L. inciuile.* 12. *C. de rei vind. L. non idcirco.* 12. *C. de contr. empt.* 87

Vnd ob gleich hiebevor vermeldt worden/ daß auff den fall deß Saumbſaals die Straff erfolge: ſo iſt jedoch vnnöthig/ gleich zu reſoluier: vnd aufflöſung deß contracts zukommen / ſonder es kan dem ſaumbſeligen Schuldtner ein andere Straff aufferlegt / vnd der Glaubiger ſchadloß gehalten werden/ wann jhme nemblich die ver= 88.

fallene Zinß mit sambt allen Kosten/ Schäden/ vnd interesse zugeschafft vnnd die specialiter verpfändte Zinßzüeter inn Arrest gelegt werden/ dem jenigen gemäß was ich geschriben *p. 1. q. 10. n. 70.* auch der Schuldner zur caution vnd Versicherung / die Zinß ins künfftig zubezahlen/ vermögt vnd angehalten werden *ibid. n. 69.*

89. Solchem nach bin ich kürtzlich folgender mainung/ entweder ist der Zinß auff deß Käuffers oder Glaubigers seyten ablößlich oder vnablößlich oder vilmehr auff oder vnauffkündtlich. Ist er vnauffkündtlich/ so folgt nothwendig / daß die Haubtsumma nicht begehrt noch abgelöst werden könne; ist er aber auffkündtlich/ so ist widerumb diser vnderschaidt zumachen : entweder ist die Auffkündigung auff gebührende weiß vnd zeit beschehen / vnd die zeit der ablösung verwichen/ oder nit. Ist solche noch nit verwichen/ oder die Auffkündigung noch nit rechtmässig beschehen/ so wurde auff den fall / da man solche ehender vnd zuvor forderte als man solche abzulösen schuldig nit recht geschehen/ sondern plus tempore begehrt. *arg. L. un. in f. §. f. ff. quan. dies usufr. §. si quis agens. 33. §. sed hæc. Inst. de act.* Ist aber die Auffkündigung zurecht beschehen/ vnd die Zeit der ablösung verflossen / so gebührt dem Glaubiger die action, vermittelst deren er auß vorgehender conuention vnd handlung sein Capital wider begehren kan. An jetzo aber entspringt

90. Die vierdte Frag : ob auch bey diser bekümmerlichen Zeit/ wann ein Schuldner die verfallene Zinß nit erstattet/ das Capital (in denen sonst zulässlichen fällen) auffgekündt vnd wider begehrt werden könne? vnd möchte einer vermeinen/ ja. Dann was ein Zeit zugelassen / solle auff ein andere Zeit auch zuläßlich seyn. Vnerachtet aber dessen haltet

91. Herr Assum *in telo necessitatis f.* 24. §. Nunmehr decisivè also darvor: Es könne denen/ nach der läng angezogener massen zugrundt vnnd „ Boden gerichteten Ständen deß Reichs/ der Zeit kein Bezahlung „ jhrer vñ jhrer Vor Eltern verschribener Geltgülten/ weniger die wider „ Erstattung der Kauffsummen zugemüthet/ vnnd auffgelegt : am „ allerwenigsten aber ob non factam paritionem, die Arctiores vnd „ deren Effectus, nemblich pæna mandato inserta, & consequenter „ Bannum ipsum an den Halß geworffen werden.

Dessen

Dessen bringt er drey vnd zwaintzig motiva vnnd vrsachen ein/ welche bey jhme an besagtem Orth zusehen. Auß allen andern ist dise die vornembste: weilen die Reichs constitution vnd deputations Abschidt de Anno 1600. §. ferners / vnd oballegierte rationes vnnd auctoritates einig vnd allein auff dem Saumbsaal gegründt seyn: Nun aber so kan vnseren betrübt: vnd betrangten/auch in die eusserste Armuth geratenen Schuldnern/ so ein rechtmässige Entschuldigung jhres durch disen Krieg erlittenen Zustandts einwenden können / weder Saumbsaal/ noch einige Schuldt auffgetrochen oder imputiert werden. *arg. L. nulla.* 88. *ff. de R. I. c. non est in mora. de R. I. in* 6. Dann wie gern sie jmmer wolten/ so kundten sie doch nicht bezahlen. *arg. L. mora.* 32. *ff. de usur.* Besihe oben bey der sechsten Frag. *n. f.* 92.

Ergò. Dahero möchte ein Vnderschidt gemacht werden vnder den jenigen Schuldnern welche durch dises Kriegswesen vmb das jhrige kommen/ vnd in die Armuth gerathen / vnd vnder denen / so noch in gutem vermögen seindt. Dann dise können ohne allen zweiffel zu Abstattung deß Capitals in vorerwehnten fällen vermöcht vnnd getrungen werden. Dann weiln von denselben / wie in patrocinio debit. *decad. i. q.* 1. *&* 2. *per tot.* vermeldt worden / andere Schulden eingefordert werden können vnd mögen/ sihe ich nit/ warumb man diser Schuldt ein besonders machen solle. Die andere aber / welche in die eusserste extremiteten gerathen/kõnen allein zu erstattung deß jenigen/ quantum honestè facere possunt, waß sie mit vorbehalt jhres standtmessigen vnderhalts füeglich thuen können / beklagt vnd angehalten werden. 93. 94. 95.

Besihe *decad.* 3. *patrocin. per tot.* (Dann wann sie in andern Schulden der exception der rechtlichen Gebührnuß / das sie nemblich ein mehrers nit schuldig/als was sie mit reservation jhreß vnderhalts wol vnnd leidenlich thuen mögen / sich bedienen vnnd salviern können/ warumb solches nit auch in den verfallenen Zinsen? *per L. lecta.* 40. *ff. si cert. pet.*) oder da inen kein Saumbsaal (warauff die Auffkündung deß Capitals fundiert vnnd gegründet wirdt) zuezumessen/ villeicht nit zu ablögung der Hauptsummen / sondern allein der Zinsen/ sovil sie an jetzo zahlen können / oder alsdann/ da sie zu besserem auffnemen gelangen solten/bezahlen werden können. Vrsach:

Dann der Saumbsaal ist deßwegen straffbar/ weiln er für ein freuel gehalten wirdt. Besihe oben *n.* 81. der jenige aber/ welcher wegen obligender Armuet nichts bezahlt/ hat nichts gefreuelt. Dann was hat der jenige pecciert, so gewaltthätiger weiß / deren er sich nit kundte verwehren/ vmb sein Haab vnd Guet kommen? *arg. L. si eares. 31. in pr. ff. de act. empt.*

97. Solches wirdt auch dahero confirmiert vnnd bestättiget: Wann einer ein Hauß vmb 1000. oder 2000. fl. solche gleich mit paarem Gelt zuerstatten / käufflich an sich gebracht hette / mit dem außtruckenlichen pact vnd geding / daß sobald es dem Käuffer wider beliebig fallen wurde / er solches dem Verkäuffer gleich widerumb haimbschlagen kundte/ er auch solches Hauß/ er wolle oder nit / widerumb an sich zulösen getrungē wurde. In disem fall/ gesetzt/ es seye der Verkäuffer durch dises Kriegs Vnhail also erarmet/ daß er nit allein nit 1000. fl. sonder auch so gar nit 1000. Kr. vermöge / vnd wann er seine Güeter verkauffen müeste / so müeste er viermahl mehr / als sich das verkauffte Hauß belaufft/ verkauffen / biß das er die Summa der 1000: oder 2000 fl. darauß erlöste / wer wurde doch so grausamb vnd hart seyn/ der da sagte/ er seye nichts destoweniger hafft vnd verbunden/ dem Käuffer die bezahlung zulaisten / vnnd seine Güter

98. mit so grossem Schaden zuverkauffen? Wurde er sich nicht recht vnd wol defendiern, mit vorwandt / es seye die sach nit mehr in altem vnd vorigem standt/ wie zur Zeit deß contracts gewesen / vnnd seye von disem vnfürsehenen fall zur selbigen Zeit kein einiger Gedanck nit geschöpfft/ vnd dahero solcher stillschweigendt excipiert vnd vorbehalten worden. *arg. L. cum quis. 38. in pr. ff. de solut.*

99. Wann aber das pactum deß Widerkauffs / so hiebevor beschehen/ in den verkaufften Güetern bey denen betrübten Zeiten nit statt fündt/ warumb wolte das pactum der widerlösung oder Widerkauffß/ welche in den Zinßen bedingt worden/ statt haben? weiln es in einem verkauffien Guet/ vnd verkauffien Zinß eben ein ding ist / vnd eadem

100. ratio befunden wirdt. Paul. Busius *de ann. redit l. 2. c. 11. n. 4.* Mit disen billichmässigen rationibus concordiert auch/ wie wir sehen / die tägliche praxis bey vnsern Gerichten / bey welchen der Schuldner entweder zu Ablösung deß Capitals gar nit condemniert

wirdt/

wirdt / oder wirdt er condemniert, so nimbt man doch wider jhne keine execution vor; oder es wirdt das Vrthel gar nit außgefollt/ sonder es werden willkhürliche Schidtsleuth / einen güetlichen Vergleich vnder den Partheyen zupflegen / vnd gewise leidenliche Bezahlungsfristen anzusetzen / von Obrigkeit wegen verordnet: oder ein Anstandtbrieff auff eine gewise Zeit außgewürckt.

101. Wie dann dises bezeugt Herr Guilielmus Anton: de Freudenberg in seinem vortrefflichen tractat *de rescriptis moratorijs. tract. 3, concluſ. 4. n. 47. fol. 50. lit. ff.* mit disen Worten: wann vnd so offt der Landtsfürsten Vnderthanen entweder durch Krieg / oder andere vnfürsehene fäll / in solche Armueth gerahten / daß jhnen mit paarem Gelt auffzukomen gantz schwär fallen will / hingegen die Creditores, es wäre jhnen das paare Gelt versprochen worden / sich bitterlich beklagen / dißfals können die Landtsässen vnd Ständt bey jhrem Landts-Fürsten ein rescriptum außwürcken / daß sie jhren Creditoribus die Capital zubezahlen nit schuldig seyn / sondern inmittelst sich mit den Interesse oder Zinsen / welche jhnen die Schuldtner sonsten schuldig / oder von billigkeit wegen schuldig zuseyn erkendt wurden / contentieren vnd befridigen lassen.

102. Dise vorsehung haben jhre Churfürstl. Durchl. zu Brandenburg auff dero Ständt vnderthänigstes anbringen in dero zwischen der Elbe vnd Oder gelegenen Landen den 22. Monatstag Junij 1630. auff ein Jahr lang gnädigst verstattet / also vnd der gestalt / " daß ein gantzes Jahr lang auff die zinßbare Capitalien keine exe- " cution, in denen zwischen der Elbe vnd Oder gelegenen Craissen " angeordnet / auff die Zinsen aber, ohne auffenthalt / üeblichen ge- " brauch nach verholffen werden solle: vnnd wirdt die vrsach dessen alldort ein wenig vor den Worten: Zumahl / ꝛc. beygefüegt: Weil " Jhr Churfürstl. Durchl. befunden / daß durch die schwäre execu- " tiones den Creditoren wenig / oder wol gar kein nutz geschaffet / " die Debitores aber hingegen / vmb einer oder zweyer Post / die jhnen " sonst bey ruhigen zeiten abzutragen gantz zuschwär waren / also ver- " dorben werden / daß sie anderen jhren Creditoribus keine satisfa- " ction machen / ja es offt / da sie doch weit mehr Güeter / als Schul- " den haben / zum concurſu gerahten / vnnd jhrer Güeter admini-

"stration, in eigenützіger Curatorū Hände fallē lassē müssen/vñ also auffeinmahl vmb allen credit vñ Wolstand komen/ꝛc. Vnd wirdt diſe conſtitution auff heutigen Tag noch in beſtändigen vigor erhalten.

103. Das aber dergleichen ſtatuta vnd Landtsordnung/ denen durch das verderbliche Kriegs vnhail erarmbten Schuldnern die capitalia nit auffzukünden/ können auffgericht werden/ ſetze ich in einigen zweifel nicht. In bedencken auch auß Natur vnd Aigenſchafft deß Zinß contracts das Capital oder Kauffgelt nit kan reuociert oder auffgekündt werden. Beſihe was ich geſchriben. *p. 1. q. 1. n. 63. & hac ipſa*

104. *q. 18. n. 9.* vnd ob gleich die widrige pacta, daß man nemblich ſolche könne auffkünden/gültig ſeindt/ weiln ſie doch dem gemainen Rechten zuwider lauffen/ werden ſie/ wie n. 32. obvermeldt / für odios vnnd häſſig/ *per tradita Caniſij ad reg. odia.* 15. für gefährlich / vnd ſchier von allen Gelehrten für argwohniſch gehalten / vnd wann ſie nicht außtruckenlich improbiert vnd verworffen ſeyndt/ ſo ſeyndt ſie doch gemainglich in zweiffel gezogen/ diſſuadiert, vnd widerrathen worden. Warumb ſolle dann nit das jenig/ was verbotten vnd häſſig iſt/ reſtringiert vnd eingezogen/ hingegen das gemaine Recht / als welches meniglich zum beſten beſchriben / ampliert vnd erweitert / vnnd weiln ein jede ſach leichtlich wider zu ſeiner Natur vnd Aigenſchafft kombt/ ſolche pacta caſſiert, oder deren effect vnd Würckung in einem oder andern fall benommen werden könden.

Schlußredt.

Vnnd diß hab ich in diſer Zinßmateri, mit teutſchem offenem Hertzen/ vnd auß keiner anderen vrſach/ als auß lauterem Eyffer der Gerechtigkeit wolmainend ſchreiben / vnnd diſe meine mainung menialich eröffnen wollen. Welche ich jedoch alle der cenſur der H. Chriſtlichen Catholiſchen Kirchen/ vnd meiner Oberen/ nit weniger auch anderer gelehrten iudicio vnd guetachten vnderwirffe/ mit dem erbieten/das ich nit allein mehr verſtändige (auch die jenige ſo mit mir nit vbereinſtimmen da nur ſolches mit gebührender Beſchaidenheit beſchicht) gedultig anhören/ ſonder da ich jhre opiniones dem rechten vñ der Billichkeit ähnlicher zuſeyn verſpüren werde/ mich in ainem vnd anderem jhrem guetachten hertzlich gern bequemen wolle.

Anjetzo were es an deme/daß ich auch examiniern ſolte/ auff welche Perſohnen/ vnnd auff was Schulden dergleichen Satzungen Statt:

vnd

vnd Landrecht von nachlassung der Zinßen / welche entweder schon gemacht vnd auffgericht / oder ins künfftig möchten auffgericht werden / salvâ justitiâ extendiert vnd außgebraittet werden kundten oder solten / ob nemblich auff den jenigen selbst / welcher solche satzung vñ statut auffgerichtet? Item auff die Kirchensachen vnd Personen / ad pias causas? auff die außländische creditores, so sich nit in den districten der jenigen / welche solches statut verordnen / befinden? Wie nit weniger auff die jenige debitores, so die casus fortuitos oder vnfürsehene fäll zupræstiern, auff sich genommen / vnnd welche allen rechtlichen Wolthaten renunciert, vñ deren sich begeben? ob auch auff die Schulden der Armen / Wittiben vñ Waisen / vñ auff die Schulden der jenigẽ / welche selbst grosse Trübseeligkeiten erlitten vnd außgestanden? Item auff die jenige Schulden / welche schon vermittelst Aydtsvergleichs / oder richterlichen spruchs confirmiert vnd bestettiget worden? ob auff die newe / oder in wehrendem Kriegswesen gemachte Schulden / oder auch auff die künfftige? vnd was dergleichen mehr. Weiln aber dise mæteri mit wenigem nit zu absolviern vnd zuerledigen / vnd ich neben andern meinen obligenden arbeiten vnd geschäfften deß schreibens zimlich müed / vber das der standt gegenwertiger Zeiten also conturbiert ist / daß die Kriegswaffen mehr als die Rechten herrschen / vnd denselben ein abermahliges silentium ansagen vnd aufferladen / vnd newe Strittigkeiten (da doch die alte noch nit gestillt) erwecken möchten: so will ich solchem nach sovil vnd lang / biß ich nach etwas verschnauffung vermercken werde / daß dise mein angewendte müeh vnd arbeit / dem guetwilligen Leser nit vnangenehm gewesen / mein Feder darnider legen / vnd in etwaß feyren lassen. Inmittelst bitt ich Christum vnsern HErrn vnd Heyland (welcher als er von den Zinsen befragt worden befohlen / zugeben Gott was Gottes ist / vnnd dem Kayser / was deß Kaysers ist) mit inniglichem wunsch meines Hertzens allerdemütigst / daß er vns den werthen Friden zugeben / den Christlichen Fürsten vnd Potentaten die wahre Einigkeit zuverleyhen / vnd derselben Hertz vnd Gemüther also zuversöhnen vnd zustillen geruhen wolle / damit wann jedem das seinig vnd die Schuldigkeit geraicht worden / nach dem Spruch deß heyligen Psallmisten am 94. Psalmen / die Gerechtigkeit vnd Frid sich küssen / die warheit von der Erden auffgehe / vnd die Gerechtigkeit vom Himmel erscheine.

Nach

Nach solchem wirdt sonders zweifels der Herr selbsten allen seinen reichen Segen geben / vnnd vnser Erdtreich wirdt sein Frucht vnd Einkommen bringen/also daß die arme vnd trübselige Schuldtner zu besserem vermögen vnd auffnemmen gelangen/ vnd sich selbst wider in etwas recolligiern, mit jhren Gläubigern im Friden/ Ruhe vnd still sicher leben/ vnd von allem/ sowol der Waffen als Rechts-Krieg frey seyn mögen. Also wünsche ich / also bitte ich / also begehre ich/ mit haissen seufftzen inniglich vnd von Hertzen. Ingolstatt. Am Fest der H. Catharinæ. Im Jahr 1642.

Folgt

Das Fürstliche Würtzburgische Edict/ dessen zum öfftern in disem Tractat meldung geschehen.

VOn GOttes Gnaden / Francisçus / Bischoff zu Bamberg vnd Würtzburg/ Hertzog zu Francken/ꝛc. Wir haben von zeit vnserer mit Gottes gnädiger hilff wider eroberten Landen vnd Leuthen/ von Hohen vnd Nidern/ Geist: vnd Weltlichen Standtspersohnen/ vermittelst einkommener vnderschidlichen Klag: vnd Relationen, so schrifftlich vnd mündlich vilmahls vernommen/ welcher gestalt wegen der/von deß Königs in Schweden feindtlichen Einfall / seythero vertagter / bißher noch anständiger Gült : vnnd Erdenzinß/Wein : vnd Getraid Gült/Nachstewr/Einzug: Bestandt: Beth : Getraydgelter / Handlohn vnd Besthäupter/ sich aller handt stritt vnd jrrungen/ so wol in/ als ausser Gericht einreissen/ vnd gezweiffelt werden wollen/ ob auch erst gedachte dise/ vnnd dergleichen hinderständige Gefäll/ bey dem/ deß heyligen Reichs kundtbaren/ zumahl aber vnserer/ leyder in grund verderbten Leuthen/erlittenem zustandt/ kündten gefordert/ vnd sie die noch wenig vbrige/ arme Vnderthanen/ mit Recht vnnd Billichkeit zubezahlen gehalten werden: Haben derowegen zu abwendung allerhand weitläufftiger / vnnöthiger/

ger/ kostbaren Klag: vnd Processen, den Schuldherren sowol / als den Schuldner davon zuentheben / vns mit vnserm Ehrwürdigen Thumbcapitul/ vnd etlichen von vnsern gehorsamen Landtständen/ als vil bey deren noch jmmerwehrenden/ beschwärlichen Kriegsläuffen zuhaben gewesen/ auff vorhergangene nachmahliche reiffe deliberation, eines gewissen Schluß hiervber/ von Puncten zu Puncten vergleichen/vnd zu jedermenigklichs besserer nachricht/in disem vnserm Stiffe Würtzburg/ offentlich zu publiciern befohlen. Als folgt /

Zum ersten/ von allerhandt Grundt: vnd Erdenzinß.

Nemblich / weil sich befindt / daß die Gelt / Hüner / Gänß/ Lambsbeuch/ Wachs/ Vnschlicht/ Oel vnd dergleichen Zinß/ meistentheils auff die Gründt/ Häuser/ Weinberg/ Acker/ Wisen / vnd andere ligende Gütter/ nur zum Bestandtpfenning gemaint/ vnd vor alters geschlagen worden seyn/ soll es darbey billich gelassen werden/ vnd ist ein jeder Besitzer/ auß dessen Grundt/ solche Jahrzinß folgen/ bey verpfändung/ auch nach begebenheit der sachen/ derselben Gütter gäntzlichen verlust/ allen hinderstandt / sonder eintziges nachdencken/ der vergangenen Kriegs vnd Mißjahren/ von stucken zu stucken/ oder da er will/vnd hiermit die wahl haben soll/den billichen Werth darfür/ wie solche stuck sonst inß gemein/ im Jahr 8. 29. vnd 30. zu Fridenszeiten golten haben / zubezahlen schuldig. Zum Exempel: ein Faßnachthun vmb 8. Kreutzer/ ein Martins oder Michaelishun vmb 6. Kreutzer/ ein Sommerhun vmb 4. Kreutzer / ein Ganß vmb 12. Kr. ein Pfundt Wachs vmb 20 Kr. ein Pfundt Vnschlicht vmb 4. Kr. vnd 1. Pfenning / ein Lambsbauch vmb 8 Kr. vnd 2. Pfenning/ vnd fortan jedes stuck/ was auch sey/ Oel/ Ayer/ Käß/ Häring/ vnd dergleichen mehr/ in dem werth/ als in erst benanten Jahren ist gäng vnnd gab gewesen/ doch soll auch diser Anschlag nit auff künfftige sonder allein auff die verflossene 31. 32. biß 36. Jahr exclusivè (inner den dise Gefäll wegen eingerissener Theurung vil zu hoch gestigen) noch weniger aber zu einiges Menschen / Stifft/ Clöster oder Spitals præiudiz, sondern allein dahin zuverstehen seyn / daß deß gemainen Mannß mit vnversehener Staigerung verschont / vnnd

niemand wider Billigkeit beschwert werde / inmassen wir vns dann hiemit ausstrucklich vorbehalten haben wollen / auff folgende Jahr vnd begebende fäll / jedermennigklich / nach außweisung der Saal / Lehenbüecher / vnd anderer beweißthumb / so offt das noth sein wirdt / in : vnd ausser Gericht / als sich das der sachen gelegnen beschaffenheit nach eignen wirdt / ohnuerlängt gebührendes Recht zuertheilen.

Zum andern / von Besthäuptern vnd Handtlohn.

Mit den Besthäuptern vnd Handtlohn aber / so entweder auff deren jetzt ersternanten Güettern Besitzer ableiben / oder auff Kauff: Außwechsel : vnd veränderungs fäll / entricht zuwerden pflegen / wollen wir / daß demnach der maiste theil vnserer in grundt erarmbten vnd verderbten Landen / Stätt / Flecken / vnnd Dörffern / eingesessene Vnderthanen vnd Innwohner / zuvor schon / entweder vom bittern Hunger / Kummer / vnd Hertzenlayd gestorben vnd verdorben / oder aber die noch im Leben sein / sich eben von deßwegen vnsers Stiffts geeüssert haben / damit sie jhre Nahrung so vil ehender anderwerts vermeintlich gewinnen möchten / daß deren durchgehendes mit den Besthäuptern / Weib vnnd Kinder nicht noch mehrers vber deren Eltern vnnd Ehemännern vnzeitlichen Todt / damit zubekümmern / gäntzlich verschont / das Handtlohn aber den Verkauffern / welche ohngezweiffelt bey disen Zeiten / nicht mit willen / sondern auß lauterer noth sich der beschwerlichen Läuffen so vil ehender zuerretten / verkaufft haben / auß genaden allerdings nachgelassen werde. Hingegen aber die Kauffer ins gemein / vnd ohne vnderschid / es haben auch die Contrahenten mit einander sich verglichen gehabt / wie sie wollen / daß der Verkauffer / oder Kauffer allein geben muß / den halben theil / deß sonst Landtläuffigen Handtlohns / von 100. 5. gerechnet / in allweg zubezahlen / gehalten sein soll.

Zum dritten / von Nachstewr / Einzug : vnd Bethgeltern.

Hierauff folgt nun von selbsten / nach dem vnsere arme Leuth vnd Vnderthanen von zeit deß Königs in Schweden feindlichen Einfall / von jhren Häusern / Hoffstätten / vnnd allen Güetern / durch so lang-

langwirige/vil vnderschidliche newerliche rantiones, anlagen / vnnd beschwerden getrungen worden sein/ wider jhren willen zulassen/ vnnd so gut jeder vermögt/ hin vnd her / anderwerts sein vnderschlaiff zusuchen / daß sie auch von Rechts vnd billigkeit wegen / der Nachstewr/ Einzug/vnd Bethgelter/ auff das Jahr 1636. excluſiuè, zuerlassen sein/ alsdann wir dieselbige in ansehen deren oberzehlten/leyder mehr/ dañ zuvil außgestandener Trübseligkeiten/Stewr/Beth/vnd vnerhörter aufflagen/hiemit in gnaden/ein für alle mahl/erlassen haben wollē.

Zum vierdten/von Wein vnd Getraid Gült.

Betreffent die Wein vnd Getraid Gült / obwohlen solche dem Grund vnd Boden vornemblich/ selten/ oder wol gar nicht/dem Einkommen vnd jährlichen Renten daruon/folgen vnd anhangen/gleichwol aber/ allem verstandt/vnd der natürlichen erbar: vnd billigkeit gemäß ist/ daß die jenige Güeter / deren die Einhaber ohn jhr verschulden/durch lautern vnfahl/nichts geniessen können/ für Herrnloß vnd verlohren zuachten sein. So wollen wir in betrachtung dessen/zumahl ohne das im 2. auch 33. Jahr/ nicht allein der Weinwachs merckli-chen schaden erlitten/ vnd fast nichts erwachsen ist / sondern auch an Früchten/das wenigst Einkommen/ noch weniger aber/mit ruhe/sonderlich zu nutzen der Vnderthanen vom 31. an / biß auff das noch gegenwertig lauffendes 36. Jahr excluſiuè, eingebracht vnnd angewendt werden können/daß die jetzt erstgedachte gantze fünff Jahr vber/ noch auß: vnd hinderständige Wein: vnd Getraid Gült / allerdings/ vnd von deßwegen sonderlich gefallen sein solle / damit der schuldige arme Hecker: vnnd Baurßmann/ ob seinen Güetlein/ wegen deß inmittelst darauff erwachsenen hinderstandts / vnnd der noch täglichen einfallender beschwernussen/ nicht zuvil verzag/die Felder gar öd vnd ohngebawet zu ällern werden lasse / sonder mit so vil desto besserem fleiß vnd eyffer/ dieselbige anzurichten gedencke/ damit Er/Weib/vnd Kind/deren/ so vil muglich / geniessen/ sich wider erholen / in gebührender Trew vnnd Lieb einander desto beständiger beywohnen / als wol der Gültherr / seiner schuldigkeit / auff künfftig ehender habhafft werden kan. Was aber entzwischen benambsten Jahren daran allbereit bezahlt / oder auch sonsten zugeben verglichen / vnnd

abgeredt worden ist/ dabey soll es allerdings gelassen/ der Gülthern nichts wider zuruck/vnd herauß zugeben schuldig seyn/sondern auch/ was bedingt/vnd sich der Gültmann zubezahlen erbotten hat/ ob daß schon würcklich noch nit were entricht worden/ zuuollziehen hiemit ein für allemahl gehalten werden.

Zum fünfften/ von allerhand Beständen/ Contracten/ vnd deren schuldigkeit.

Ein andere mainung hat es mit der Hoff: Mühl: Zehendt: Wisen: vnd mehr anderer Beständer/ was Nahmen die seyn/ jährliche vnd jede Jahr auffs new abbestandener Gelt/oder Getraid Gült/ dann als vil den Zehendt betrifft/ so dann erst maistenthails/ wann das Getraid gekürnt/ vnd die Ernd beyhanden ist/ sonderlich von den vermöglichsten/ oder aber den jenigen bestanden wirdt/ welche jedes Orths zu Dorff vnd Veld beste gelegenheit vnd nachricht wissen/ was sie ohngefähr werden einsamblen/vnd geben könden/ oder nicht. Als wöllen wir/ daß bey disem der Zehendtbeständern jhrem einst getroffenen beding/ ohne vnderschid der Jahren/ es allerdings/ so lang vnd vil gelassen werde/ biß bewisen wirdt/ daß einer oder der ander/ deß Zehendts auff dem Veld/ von den durchziehenden/ oder auch einquartierten vnbändigen Kriegsvolck bey nahe zur helfft/ oder darüber gefehrt worden sey. Welches fals/ wie recht vnd billich ist/ daß zwischen den Zehendtherrn vnnd Beständern/ ein leydenlicher vergleich gemacht werde: Also befinden wir auch/ daß bey allen den vbrigen Hoff: Hauß: Mühl: vnd Wisen Beständeren/eine gleich: vnd billichmässige nachlaß/ nach proportion vnnd außthailung deß genossenen Bestandts/ vmb souil mehr getroffen werdt daß dise/ bey anfang jhres Bestandts/ nicht sowol haben wissen können/ wie lang sie darbey möchten gelassen werden/ vnnd was sie das gantze Jahr durch werden daruon geniessen können/ als eben die andere/ so die Ernd deß bestandenen Zehendts vor der Thür/ auch der Soldatesca gelegenheit/ in so kurtzer zeit/ gut wissenschafft wol gehabt/ oder haben können/ vnd sich daher jedesmals besser/ dann die andere haben wahrnemmen/ vnd vorsehen mögen vnd können.

Zum

Zum sechsten/ von Interesse hingelihener Hauptsumma.

Mit den außgelihenen/ vnd mehr andern verzinßlichen Schulden/ was Nahmen die seyn/ vnd woher sie immer rühren vnd bestehen mögen/ obwoln in krafft der allgemainen beschribenen Rechten/ darfür möcht können gehalten werden/ daß solche ohne vnderschid zuuerzinsen seyn: So wollen wir gleichwol auß denen/ beym hieobigen vierdten Puncten eingeführten/ vnd mehr andern erheblichen/ vns bewegenden vrsachen/ vor vns/ vnsere Nebenstiffter/ Klöster/ Spitäler/ vnd andere eingesessene Glaubiger vnd Vnderthanen/ dem armen verderbten Mann insonderheit zum besten/ hiemit wolmainendt geordnet haben/ daß durchgehendts/ zwischen allen vnnd jeden/ vnsern vnd vnsers Stiffts Würtzburg Geist: vnd Weltlichen/ Hohen vnd Nideren Standtspersohnen/ wer/ vnd was Nahmen die auch jmmer seyn/ so vnser Landtsfürstlichen Ober: Herrlich: Gerechtz vnd Bottmässigkeit allein verwandt vnd zugethan seyn/ auch darzu sich würcklich bekennen werden/ die von S. Burckardi/ deß 1631. biß wider Burckardi deß verflossenen Jahrs 1634. excluſiuè verfallene/ noch außständige vnbezahlte Zinß/ sowol actiuè, als paſſiuè zufordern vnd zugeben/ gefallen seyn sollen/ deß versehens/ es werde je einer mit dem andern die bestimbte wenige drey Jahr vber gedult haben/ vnd seines mit angehörigen Vnderthanen augenscheinlichen erbärmblichen Zustand/ vnnd vnuermögenheit/ darumb sonderlich beherzigen/ daß/ wann er/ als Glaubiger/ schon etwan solt haben die vertagte Zinß beharren wollen/ daß doch sein Schuldtner/ jhn schwärlich/ vnd villeicht nimmermehr/ die zeit seines Lebens/ därfft zubezahlen gewust/ sondern vmb dises einzigen Außstandts willen/ den er nicht zuerschwingen getrawet/ die versetzte Güeter gar haben öd liegen lassen/ vnd also zu sampt den Zinsen/ die Hauptsumma/ wo nicht verlohren/ doch gefährt worden seyn. Welches wie nun allein von hinderständigen/ vnd nicht den inmittelst entrichten Zinsen/ lauter vnd klar zuuerstehen ist: Also wollen wir/ daß/ so der Schuldtner die Jahr vber an Zinß bezahlt hat/ nicht mehr abgezogen/ ingleichem der sich mit seinem Schuldtherrn ein gewises zugeben verglichen hat/

dem getroffenen vergleich nach zuleben/ gehalten werd/ vnd also deren beeden keiner/ diser vnserer verordnung weiter zugenieſſen haben ſoll.

Zum ſibenden: von außgelihenen Früchten.

Ein faſt dergleichen verſtandt vnd mainung/ hats auch mit den Getraidt Geltern/ dann wie von vns / vnſern am Stifft/ nechſt abgeleibten Herrn vnd Vorfahren Chriſtſeeligen Andenckens/ auch den Nebenſtifftern / Klöſtern/ Spitälern/ vnd andern ins gemain / den Vnderthanen mit Getraid vnderſchidlich / zu jhrer ohnentbarlichen Nahrung auff einen leidenlichen anſchlag iſt außgeholffen worden. Alſo wollen wir auch/ daß ſolche Gelter/ ohne einigen Zinß oder Auffſchlag/ nach vnd nach/ ſovil den armen Leuthen zuthun / jedesmahls möglich ſeyn wirdt/ vnd ſie auch werden wol thun können vnd mögen/ jhres gefallens mit Wein/ Getraidt/ oder Gelt / zu Friſten nur entricht vnd bezahlt werden ſollen/ wie wir dann vor vns / vnnd vnſeren Stifft ſo weit entſchloſſen / nach geſtalt deß Außſtands / vnnd deß Schuldners vermögenheit / mit jedem vermittelſt vnſerer Cammer/ oder der Beampten auff dem Landt / abſonderlich der geſtalt / in gewognen Gnaden tractirn zulaſſen/ daß / ob Gott will/ ſich niemand zubeſchweren/ ſondern vilmehr gehorſambſt zubedancken haben ſoll/ nit zweifflend/ andere vnſere Nebenſtiffter/ Klöſter / Spitäler vnd darleihende Vnderthanen ſich hierinn auch alſo erweiſen werden / wie es der zeit beſchwärlichen Läuffen / dann die natürliche Chriſtliche Lieb/ Erbar: vnd Billichkeit ſelbſten erfordert / gefolgig / auch wir deßwegen aller Klag wol enthebt/ vnd gevbrigt ſeyn mögen. Welches alles/ wie wir jetzt/ der zeit vnvermeidenlicher Beſchaffenheit/ vnd der ſachen vnderſchidlicher Vmbſtänden gelegenheit nach / in vorgeſetzter ordnung zuentſcheiden/ hoch nothwendig/ als nutzlich erachten. Als befehlen wir auch/ diſem nach/ ſolches zu menigklichs nachrichtung/ auff offner Cantzel/ oder dem Rathauß/ wie es jedes orths herkommen/ ſo bald offentlich verkündt vnd abgeleſen/ dann fürthers an gehörigen orthen angeſchlagen werden ſoll. So wir vns dann alſo zugeſchehen / verſehen/ vnd gegeben in vnſerer Haupt: vnd Reſidentz Statt Würtzburg/ vnd vnſerm vorgetrucktem Fürſtl: Secret Inſigel/ Dinſtags den 15. Aprilis/ nach Chriſti vnſers HErrn vnd Seeligmachers Geburt/ in dem Sechzehenhundert Sechs vnd dreyſſigiſten Jahr.

SVM.

SVMMA EDICTI

A Philippo II. Rege Hiſpaniarum, vlt. Octob. Anno 1587. in Belgio publicati, prout eam Franciſcus Zypæus IC. ProtoNotarius Apoſtolicus, Canonicus officialis & Archidiaconus Antuerpienſis, in notitia Iuris Belgici recenſet.

1. VAſtatis † igitur Civili bello provincijs Belgicis, Rex miſeris Debitoribus ſuccurrit, primò, vt quorum poſſeſſiones inutiles Dominis fuerunt, ADVERSVS EOS EORVMVE BONA PROCEDI NON POSSIT PER ARRESTA, AVT EXECVTIONES, ſed Creditores tencantur adire per libellum ſupplicem Concilia regia, ſeu alios Iudices idoneos, vbi Debitores euocati, quod vi-
2. debitur, reſpondeant : niſi † latitent, aut ſuſpecti ſint de fugâ, qui detineri poſſunt, vſque ad præſtitam cautionem.

3. Allegantibus † Debitoribus damna, & poſſeſſionum vaſtationes veriſimiles, dabantur Commiſſarij, qui partes REMISSIONE ALIQVA, AVT DILATIONE DEBITI redderent concordes.

4. Si minus † id obtentum erat, ſummariè inſtituebatur liticula ſuper varietate damnorum, ATQVE INTERIM
5. CREDITORVM ARRESTA ET EXECVTIONES CESSABANT. Id ta-
6. men † quod auditis partibus per proviſionem, ſeu aliâs decernebatur, non obſtante appellatione executioni mandabatur.
RESTITVIT † REX IN INTEGRVM OMNES, QVORVM DAMNORES A CREDITORIBVS SVBHASTATÆ ERANT,
7. dummodò † ſumptus & lapſos canones ad moderati-
8. onem Iudicis ſolverent, † & ſi in tertiam manum devene-

rant

sant cum graui læsione, poterant literas restitutionis obtinere,
9. quatenùs justum æquumque videretur. Quibuscunque † rediti-
bus non suberat personalis obligatio, & hypotheca inutilis fue-
rat, DABATVR REMISSIO OMNIVM ANNORVM, QVIBVS SERI,
10. METI, AVT HABITARI NON POTVERAT. Si tamen † exigui sint
canones, vt potiùs in recognitionem dominij deberi censeantur,
inspecto valore pacifici temporis, quàm mercedem perpetuæ
conductionis, non dabatur remissio, sed duplicabatur canon vs-
11. que ad integritatem solutionis: & debitor † designare tenebatur
omnes hypothecæ terminos, quò clariùs fructuum ratio inire-
tur; spectabaturque valor specierum debitarum communis per
12. annos antea decem; VETERATVRQVE † EXIGI RIGIDIVS
13. INIQVORVM TEMPORVM. Præstationes, † quæ rationem mer-
cedis annuæ referebant, remittebantur pro ratione damni, quod
14. sumptu Debitoris probaretur. Ad hoc † genus spectare censen-
tur præstationes, quæ septimam partem prouentuum excederent,
ad priùs, quæ non excederent. Hæc de reditibus, Iuribus, præsta-
15. tionibus annuis. Quoad † verò mercedes rerum conductarum,
INTEGRÆ REMITTEBANTVR, vbi nihil fructuum haberi potue-
rat; pro parte, vbi pars fructuum obuenit, parte Conductor fru-
16. stratus est, secundum pleniores distinctiones Iuris. Quod † verò
spectat ad reditus cuiuscunque generis, quibus subest persona-
lis obligatio, rigore cuius Debitores, quorum bona jacent pro-
17. strata, exigi tamen possent, nihilominùs † quod eâ ratione mul-
18. ti afflicti pessumdari possent, ET † DAMNA DIVISA MINVS
LÆDANT, SI QVISQVE DE PVBLICO MALO ALIQVID SEN-
19. TIAT, præsertim in reditibus † pecuniâ emptis, NATVRA SVA
SATIS ODIOSIS, qui ea propter realibus personales fauorabi-
20. liores censeri non debeant, † ex æquo & bono edixit Rex, vt vbi
notabilis jactura debitoribus obvenerit, DILATIO CONGRVA
tribuatur; vbi omnibus prouentibus exciderint, REMISSIO fiat
21. ad ratam temporis & proportionem jacturarum. Habitâ † enim
ratione status conditionisué debitorum, quibus ipsa
22. remissio proficiat, † & solis, non autem tertijs, &c.

vide Dn. Assum f. 56. & seqq.

Regle

Register
Aller Fragen/ so in diſem Zinß-Tractat begriffen.

Blat

Die 1. Frag / was vnder dem Namen der Zinſen verſtanden werde? Was dieſelben eigentlich ſeyen? vnnd von welchen allhie gehandlet werde? 1

Die 2. Frag / wie vilerley Arth vnnd Sorthen der Zinſen ſeyen? vnnd mit was für Worten vnnd beding ein jeder conſtituiert werde? 5

Die 3. Frag/ welches die rechte / vnnd der Gerechtigkeit gemeſſe formular der Geltverſchreibungen ſeyen? 13

Die 4. Frag/ ob nit auch auſſer deß Zinßkauffs in gemainen Anlehen / vnnd andern Contracten Geltverſchreibungen auffgericht / vnd billiche Zinßgewinn oder Intereſſe bedingt werden mögen? 22

Die 5. Frag/ Ob auff den fall / wann das Zinßguet zu grund gangen/ die Gerechtſame deß Zinß erlöſche/ oder ob die jenige / deren Güeter bey verwichenen Jahren / durch das Kriegswesen gantz vnder vnd vberſich kehrt/ verhergt/ verderbt vnd außgetilgt / nichts deſto weniger die Zinß zubezahlen verbunden? 27

Die 6. Frag/ Ob die jenige Schuldtner/ welche eintweder gar keine/ oder doch wenig Frücht vnd Einkommen auß jhren Güetern auffgehebt/ zur ſelben Zeit von den Zinſen befreyet ſeyen? 46

Die 7. Frag / Auß was vrſachen die Glaubiger darfür halten/ daß man auch zu diſer betrüebten zeit / vnd nach allgemainer Landtsverderbung die Zinß zugeben ſchuldig / vnd wie wichtig/ oder erheblich die ſeyen? 52

Die 8. Frag/ auß was vrſachen die Schuldtner vermainen / man ſeye der zeit nit ſchuldig / die Zinß abzuſtatten/ vnd wie kräfftig die ſeyen? 90

Die 9. Frag/ Ob die jenige / ſo jhrer zinßbarn Güeter / die verwichene Jahr durch feindtlichen Gewalt entſetzt

worden der Zinßbezahlung vberhebt/ vnd dauon entlediget seyen? 159
Die 10. Frag/ Ob den jetzigen betrübten Schuldnern auffs wenigst Borg oder Frist zuverstatten/ wann sie von Zinsen nicht gar ledig vnd entbunden seyndt? 192
Die 11. Frag/ Ob nit auffs wenigst ex æquitate vnnd der Billigkeit nach den trübseeligen Schuldnern die Zinß nachzusehen/ vnd ob die billigkeit dem strengen Rechten vorzuziehen? 212
Die 12. Frag/ Ob durch Kayserlich Edict vnnd Satzung/ oder auch Land: vnd Stattrecht eingeführt werden könne/ daß die Zinß von verwichenen Jahren hero nicht bezahlt/ sonder nachgelassen werden sollen? 246
Die 13. Frag/ Ob es nutzlich seye dergleichen allgemaine Satzung/ statutum, Landt: oder Stattrecht von nachlassung der Zinsen einzuführen? 289
Die 14. Frag/ Ob das Exempel der Obrigkeiten/ welche die Zinß bezahlen/ für ein Gesatz zuhalten? 305
Die 15. Frag/ ob die Vrthel am Kayserlichen Cammergericht in Zinßsachen ergangen/ für ein Gesatz zuhalten? 313
Die 16. Frag/ wessen sich der Richter in verabschidung der Zinßsachen bey diser betrübten zeit zuverhalten? 323
Die 17. Frag/ wie wann der Schuldner etwas bezahlt/ vnd nit vermeldt/ ob erß in abschlag deß Capitals/ oder der Zinß bezahlen wolle/ was alßdann darfür zuhalten: 339
Die 18. Frag/ ob der Zeit das Capital könne auffgekündt werden? 356

Bayerische Staatsbibliothek München

Menda sic emenda.

Pagina	Linea.	Mendum.	Emendatum.
1.	18.	Zinßgulden.	Zinßguet.
2.	9.	mir	ſhme.
eâdem.	15. 16.	Layman. c. 24.	Layman. c. 28.
eâdem.	17.	de præſumpt. 63.	de præſumpt. L. 3.
eâdem	eâdem.	Martin. dup.	Molina diſp.
eâdem.	21.	per tal.	per tot.
eâdem.	31.	L. 2. apoſt.	L. 2. §. poſt.
3. & plurib. aliis locis.	17.	ff. ff.	§. §.
eâdem	22.	Luitorebum.	L. improbum
4.	4.	c. 7. & c. n ſextò & n. poſtremò	c. 7. n. 2. u. ſextò. & u. poſtremò.
eâd. & plur. al. loc.	9.	Eman. ſua.	Eman. ſa.
eâd.	20.	ſanfften.	ſonſten.
6.	4.	fult.	§. Glt.
ead.	8.	dub. 13.	dub. 12.
7.	11.	arg. t.	arg. L.
eâdem	23.	poſſeßionem.	poſſeſſorem.
8.	27.	lib. 4.	lib. 3.
9.	30.	Felic. de ſol. n. 2.	Felic. de ſol. lib. 1.
11.	12.	n. 10.	n. 104.
23.	18.	vnd approbiert.	als approbiert.
ead.	21.	damit	da nit.
ead.	26.	11. Zinß.	V. Zinß.
25.	18.	6. fl.	5. fl.
ead.	27.	200. fl.	2000. fl.
28.	Glt.	n. 57.	n. 58.
30.	5.	partiert.	pactiert.
ead.	14.	der Boßheit.	oder Boßheit.
31.	21.	ac. & ſi quidem.	u. & ſi quidem
ead.	24.	Käuffer.	Verkäuffer.
37.	4.	debitor in ſpecie	debitor ſpeciei.
42.	6.	aber zulaſſet.	aber nit zulaſſet.
ead.	14.	tus maior.	Gis maior.
48.	16.	& etiam.	Ergò etiam.
ead.	22.	c. 8. f.	c. 8. n. f.
50.	2.	voriger.	nach voriger.
78.	penult. & Glt.	totam lineam Gltimam	prapone toti penultimæ
94.	24.	§. 51.	§. ſi.
ead.	31. & 32.	lit. 3.	lit. I.
108.	27.	auffgeſchobene.	auffgehobene.

110.

Pagina.	Linea.	Mendum.	Emendatum.
110.	23.	*ius.*	*juri.*
121.	21.	Ansehen.	nachsehen.
147.	25.	nachalle.	*Vasallo.*
166.	18.	*si pendentes.*	*L. si pendentes.*
189.	1.	erwarttet.	erstattet.
195.	27.	*laxatinè.*	*taxatiuè.*
200.	17.	*recuperation.*	*reparation.*
eâdem.	25.	*c.* 11.	*c.* 12.
204.	6.	der jhme.	oder jhme.
215.	4.	bewußtens.	Bawcostens.
218.	10.	aberzustatten.	abzuerstatten.
227.	8. & 9.	*in latino Exemplari, &c.*	*omittantur lat. illa omnia*
245.	5.	*confirmiern.*	*conformiern.*
248.	32. & 33.	*in latino exempl. &c.*	*omittantur omnia.*
252.	23.	*act.* 3.	*art.* 3.
258.	7.	*Ergò* der Kayser.	*Ergo* kan der Kayser.
294.	31.	*ne ius fiat.*	*ne Eu fiat.*
303.	6.	erwürcken.	erwöcken.
308.	26.	*L.* 3. §. 1.	*L.* 1. §. 1.
314.	14.	*in telo suo f.*	*in telo suo f.* 6.
325.	6lt.	& 29.	*c.* 29.
339.	22.	Zinßcontracts.	Zinßtractats.
341.	5.	zuhabe?	habe?
351.	22.	*Menoch. l.* 1.	*Menoch. l.* 3.
353.	15.	*retractionem.*	*retroactionem.*
eâdem	30.	gehörig zubringen.	gehörig Orth zubringen.
361.	*penult.*	Zinßbeschreibung.	Zinßverschreibung.
365.	16.	*c.* 1. *de p.*	*c.* 2. *de P. P.*

Cætera diligens Lector per se facilè corriget.

FINIS.

FINIS

500.-
25.11.83

BSB Bayerische StaatsBibliothek
MDZ Münchener DigitalisierungsZentrum Digitale Bibliothek

Manz, Caspar,

Zinß-Scharmützel, Das ist Ein gefährlicher, doch täglicher Stritt zwischen den Glaubigern vnd Schuldtnern Ob man bey disen laidigen Kriegszeiten vnnd sowol fürpassierten, als noch wehrenden schwären Läuffen, schuldig sey die Zinß zubezahlen, oder nit?

Augspurg 1645

4 J.rom.m. 157
urn:nbn:de:bvb:12-bsb10163473-2
VD17 1:014402Q